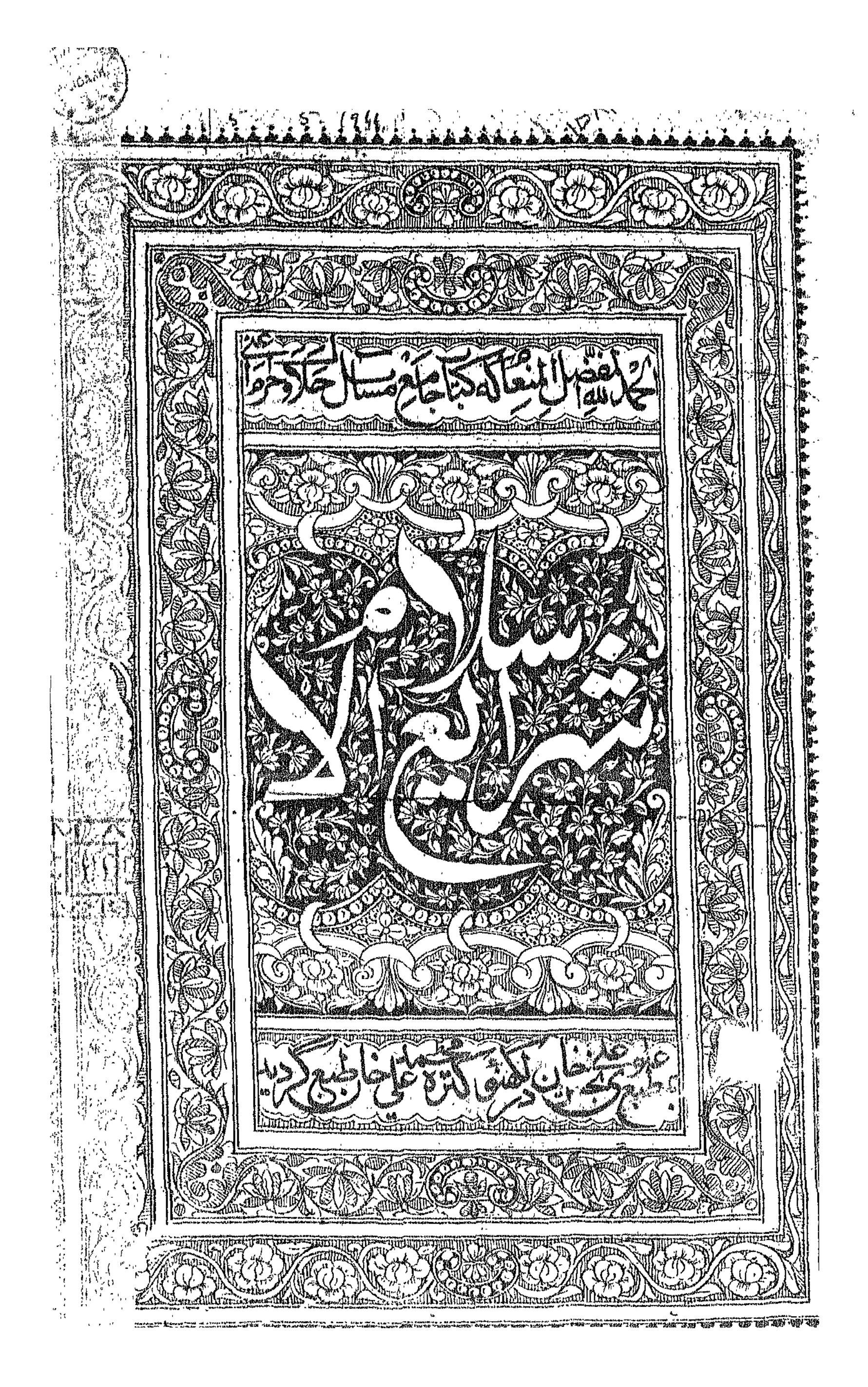


حمد لله بفضل المتعال که کتاب جامع مسائل حلال و حرام
شرائع الاسلام
[illegible] در لکهنؤ [illegible] طبع گردید

[illegible]

زید کا پدری بھائی عمرو ہے اور زید کی مادری بہن ہندہ

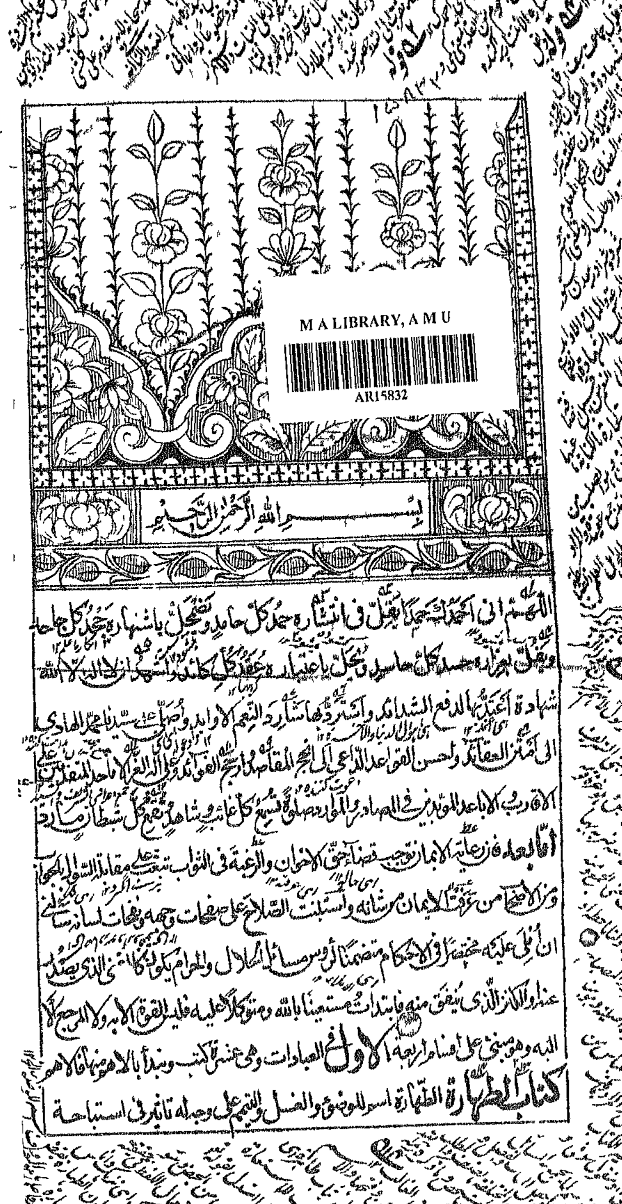
دونوں میں عقد ہوا اور ان دونوں سے خالد پیدا ہوا

زید کا لڑکا خالد کا پدری چچا کا لڑکا اور مادری

...ة الصلوة وكل واحد منها ينقسم الى واجب وندب فالواجب من الوضوء ما كان لصلاة واجبة
...ولمس كتابة القرآن ان وجب والمندوب ما عداه والواجب من الغسل ما كان لاحد
...ثلثة او لدخول المساجد او لقراءة العزائم ان وجبا وقد يجب اذا بقي لطلوع الفجر من يوم الصوم
...غسل الجنب ولصوم المستحاضة اذا غمس دمها القطنة والمندوب ما عداه والواجب من التيمم ما
...لصلوة واجبة عند تضيق وقتها وللجنب في احد المسجدين ليخرج به والمندوب ما عداه وقد تجب
...ة بالنذر وشبهه وهذا الكتاب يشتمل على اربعة اركان

الركن الاول في المياه وفيه

...ل في الماء المطلق وهو كل ما يستحق اطلاق اسم الماء عليه من غير اضافة وكله طاهر
...الحدث والخبث وباعتبار وقوع النجاسة فيه ينقسم الى جار ومحقون وماء بئر اما الجاري
...لا باستيلاء النجاسة على احد اوصافه ويطهر بكثرة الماء الطاهر عليه متدافعا
...حكمه ماء الحمام اذا كان له مادة ولو مازجه طاهر فغيره او تغير من قبل نفسه لم
...يطهر ما دام اطلاق اسم الماء باقيا عليه واما المحقون فما كان منه دون الكر
...بملاقاة النجاسة ويطهر بالقاء كر عليه فما زاد دفعة ولا يطهر باتمامه كرا
...وما كان منه كرا فصاعدا لا ينجس الا ان تغير النجاسة احد اوصافه ويطهر
...عليه فكر حتى يزول التغير ولا يطهر بزوال التغير من قبل نفسه ولا بتصفيق الرياح ولا بوقوع
...طاهر فيه تزيل عنه التغير والكر الف ومائتا رطل بالعراقي على الاظهر
...ان كل واحد من طوله وعرضه وعمقه ثلاثة اشبار ونصفا ويستوي في هذا الحكم
...ن والحياض والاواني على الاظهر واما ماء البئر فانه ينجس بتغيره بالنجاسة اجماعا
...بالملاقاة فيه تردد والاظهر التنجيس وطريق تطهيره بنزح جميعه ان وقع فيها مسكر
...او منى او احد الدماء الثلثة على قول مشهور او مات فيها بعير فان تعذر استيعاب مائها
...اربعة رجال كل اثنين دفعة يوما الى الليل ونزح كر ان مات فيها دابة او حمار او بقرة
...ن مات فيها انسان ونزح خمسين ان وقع فيها عذرة فذابت والمروي



اللهم اني احمدك حمدا يقل في انتشاره حمد كل حامد ويضمحل باشتهاره جحد كل جاحد ويفل بغراره حسد كل حاسد ويحل باعتباره عقد كل كائد واشهد ان لا اله الا الله

شهادة اعتدها لدفع الشدائد واستردها لشارد النعم الاوابد واصلي على سيدنا محمد الهادي

الى امتن العقائد واحسن القواعد الداعي الى انجح المقاصد وارجح الفوائد وعلى اله الغر الاماجد المتقربين

الاقارب الاباعد المؤيدين في المصادر والموارد صلوة تسبع كل غائب وشاهد وتمنع كل شيطان مارد

اما بعد فان رعاية الايمان توجب قضاء حق الاخوان والرغبة في الثواب تبعث على مقابلة السؤال بالجواب

ومن الاخصاء من عرفت الايمان من شانه واستبنت الصلاح على صفحات وجهه ونفحات لسانه سالني

ان املي عليه مختصرا في الاحكام متضمنا لرؤس مسائل الحلال والحرام يكون كالمتن الذي يعضد

بعضد والكنز الذي ينفق منه فابتدأت مستعينا بالله ومتوكلا عليه فليس التوفيق الا به ولا المرجع الا

اليه وهو مبني على اقسام اربعة الاول في العبادات وهي عشرة كتب ونبدأ بالاهم منها فالاهم

كتاب الطهارة الطهارة اسم للوضوء والغسل والتيمم على وجه له تاثير في استباحة

الأحوط المنع **الثالث** في الأسآر وهي كلها طاهرة عدا سور الكلب والخنزير والكافر وفي المسوخ تردد

والطهارة أظهر ومن عدا الخوارج والغلاة من فرق المسلمين طاهر الجسد والسؤر ويكره سؤر الجلال وما أكل

الجيف إذا خلا موضع الملاقاة من عين النجاسة والحائض التي لا تؤمن وسؤر البغال والحمير والفأرة

والحية وما مات فيه الوزغ والعقرب وينجس الماء بموت الحيوان ذي النفس السائلة دون ما لا نفس له

وما لا يدرك بالطرف من الدم لا ينجس الماء وقيل ينجسه وهو الأحوط **الركن الثاني** في الطهارة

المائية وهي وضوء وغسل ففي الوضوء فصول **الأول** في الأحداث الموجبة للوضوء وهي ستة

خروج البول والغائط والريح من الموضع المعتاد ولو خرج الغائط مما دون المعدة نقض وقيل

ولا يبعد أنه لا ينقض ولو اتفق المخرج في غير الموضع المعتاد نقض وكذا لو خرج الحدث من جرح ثم صار

معتادا والنوم الغالب على الحاستين وفي معناه كل ما أزال العقل من إغماء أو جنون أو سكر و

الاستحاضة القليلة ولا ينقض الطهارة مذي ولا ودي ولا دم ولو خرج من السبيلين عدا الدماء

الثلاثة ولا قيء ولا نخامة ولا تقليم ظفر ولا حلق شعر ولا مس ذكر ولا قبل ولا دبر ولا لمس امرأة ولا أكل

ما مسته النار ولا ما يخرج من السبيلين إلا أن يخالطه شيء من النواقض **الثاني** في أحكام

الخلوة وهي ثلاثة **الأول** في كيفية التخلي ويجب فيه ستر العورة ويستحب ستر البدن ويحرم استقبال

القبلة واستدبارها ويستوي في ذلك الصحاري والأبنية ويجب الانحراف في موضع قد بني على ذلك

الثاني في الاستنجاء ويجب غسل موضع البول بالماء ولا يجزي غيره مع القدرة وأقل ما يجزي مثلا

ما على الحشفة ويغسل مخرج الغائط بالماء حتى يزول العين والأثر ولا اعتبار بالرائحة وإذا تعدى

المخرج لم يجز إلا الماء وإذا لم يتعد كان مخيرا بين الماء والأحجار والماء أفضل والجمع أكمل ولا

يجزي أقل من ثلاثة أحجار ويجب إمرار كل حجر على موضع النجاسة ويكفي معه إزالة العين دون الأثر

إذا لم ينق بالثلاثة فلا بد من الزيادة حتى ينقى ولو نقي بدونها أكملها وجوبا ولا يكفي استعمال

[illegible] ولا تستعمل الحجر المستعمل ولا الأعيان النجسة ولا العظم ولا الروث ولا المطعوم

[illegible] عن النجاسة ولو استعمل ذلك لم يطهر **الثالث** في سنن الخلوة وهي

اربعين او خمسين او كثير الدم كذبح الشاة والمروي من ثلثين الى اربعين وبنزح اربعين ان مات فيها ثعلب او

ارنب او خنزير او سنور او كلب وشبهه ولبول الرجل وبنزح عشرة للعذرة الجامدة وقليل الدم كدم الطير و

الرعاف اليسير والمروي دلاء يسيرة وبنزح سبع لموت الطير والفارة اذا تفسخت او انتفخت ولبول الصبي

الذي لم يبلغ ولاغتسال الجنب ولوقوع الكلب وخروجه حيا وبنزح خمس لذرق الدجاج الجلال وبنزح

ثلث لموت الحية والفارة وبنزح دلو لموت العصفور وشبهه وبول الصبي الذي لم يغتذ بالط

في ماء المطر وفيه البول والعذرة وخرء الكلاب ثلثون دلوا والدلو التي ينزح بها ما جرت العادة با

فروع ثلاثة الاول حكم صغير الحيوان في النزح حكم كبيره الثاني اختلاف اجناس

موجب لتضاعف النزح وفي تضاعفه مع التماثل تردد والاحوط التضعيف الا ان يكون بعضه

من جملة لها مقدر فلا يزيد حكم بعضها عن جملتها الثالث اذا لم يقدر للنجاسة منزوح نزح جميع

مائها فان تعذر نزحها لم تطهر الا بالتراوح واذا تغير احد اوصاف مائها بالنجاسة قيل

بزوال التغير وقيل ينزح جميع مائها فان تعذر لغزارته تراوح عليها اربعة رجال

ان يكون بين البئر والبالوعة خمس اذرع اذا كانت الارض صلبة او كانت البئر فوق البالوعة

وان لم يكن كذلك فسبع ولا يحكم بنجاسة البئر الا ان يعلم وصول ماء البالوعة اليها واذا حكم

الماء لم يجز استعماله في الطهارة مطلقا ولا في الاكل والشرب الا عند الضرورة ولو اشتبه

النجس بالطاهر وجب الامتناع منهما وان لم يجد غير مائهما تيمم **الثاني في المضاف** وهو كل ما اعتصر من

جسم او مزج به مزجا يسلبه اطلاق الاسم وهو طاهر لكن لا يزيل حدثا اجماعا ولا خبثا على الاظهر

استعماله فيما عدا ذلك ومتى لاقته النجاسة نجس قليله وكثيره ولم يجز استعماله في الاكل

ولو مزج طاهره بالمطلق اعتبر في رفع الحدث به اطلاق الاسم وتكره الطهارة بماء اسخن بالشمس في

الانية وماء اسخن بالنار في غسل الاموات والماء المستعمل في غسل الاخباث نجس سواء تغير بالنجاسة

او لم يتغير عدا ماء الاستنجاء فانه طاهر ما لم يتغير بالنجاسة او تلاقيه النجاسة من خارج والمستعمل في

الوضوء طاهر مطهر وما استعمل في رفع الحدث الاكبر طاهر وهل يرفع به الحدث ثانيا فيه تردد والاحوط

سقط فرض غسلها ولو كان له ذراعان دون المرفق او اصابع زائدة او لحم نابت وجب غسل الجميع ولو كان
فوق المرفق لم يجب غسله ولو كان له يد زائدة وجب غسلها **الفرض الرابع** مسح الراس والواجب منه
ما يسمى به ماسحا والمندوب مقدار ثلث اصابع عرضا ويختص المسح بمقدم الراس ويجب ان يكون ببقية البلل في
الوضوء ولا يجوز استيناف ماء جديد له ولو جف ما على يديه اخذ من لحيته واشفار عينيه فان لم يبق نداوة
استانف والافضل مسح الراس مقبلا ويكره مدبرا على الاشبه ولو غسل موضع المسح لم يجز ويجوز المسح
على الشعر المختص بالمقدم وعلى البشرة ولو جمع عليه شعرا من غيره ومسح عليه لم يجز وكذلك لو مسح على
العمامة او غيرها مما يستر موضع المسح **الفرض الخامس** مسح الرجلين يجب مسح القدمين من رؤس
الاصابع الى الكعبين وهما قبتا القدمين ويجوز منكوسا وليس بين الرجلين ترتيب واذا قطع بعض
موضع المسح مسح على ما بقي ولو قطع من الكعب سقط المسح على القدم ويجب المسح على بشرة القدم ولا يجوز
على حائل من خف او غيره الا للتقية او الضرورة واذا زال السبب اعاد الطهارة على قول وقيل لا
وهو الاشبه مسائل ثمان الاولى الترتيب واجب في الوضوء يبدا بغسل الوجه قبل
اليمنى واليسرى بعدها ومسح الراس ثالثا والرجلين اخيرا فلو خالف اعاد الوضوء عمدا كان او نسيانا
ان كان قد جف الوضوء وان كان البلل باقيا اعاد على ما يحصل معه الترتيب **الثانية** الموالاة واجبة وهي
ان يغسل كل عضو قبل ان يجف ما تقدمه وقيل هي متابعة بين الاعضاء مع الاختيار ومراعاة
الجفاف مع الاضطرار **الثالثة** الفرض في الغسلات مرة واحدة والثانية سنة والثالثة بدعة وليس في المسح
تكرار **الرابعة** يجزي في الغسل ما يسمى به غاسلا وان كان مثل الدهن ومن
كان في يده خاتم او سير فعليه ايصال الماء الى ما تحته وان كان واسعا استحب له تحريكه **الخامسة**
من كان على بعض اعضاء طهارته جبائر فان امكنه نزعها او تكرار الماء عليها حتى يصل الى البشرة
وجب والا اجزاه المسح عليها سواء كان ما تحتها طاهرا او نجسا واذا زال العذر استانف الطهارة
على تردد فيه **السادسة** لا يجوز ان يتولى وضوءه غيره مع الاختيار ويجوز مع الاضطرار
السابعة لا يجوز للمحدث مس كتابة القران ويجوز له ان يمس ما عدا الكتابة **الثامنة** من به السلس قيل

ومكروهات فالمندوبات تغطية الراس والتسمية وتقديم الرجل اليسرى عند الدخول والاستعاذة

والدعاء عند الاستنجاء وعند الفراغ وتقديم اليمنى عند الخروج والدعاء بعده والمكروهات

الجلوس في المشارع والشوارع وتحت الاشجار المثمرة ومواطن النزال ومواضع اللعن واستقبال الشمس والقمر

القمر بفرجه والريح بالبول والبول في ارض صلبة وفي ثقوب الحيوان وفي الماء جاريا وواقفا والتخلي

والاكل والشرب والسواك والاستنجاء باليمين وباليسار وفيها خاتم عليه اسم الله تعالى والكلام الا لحاجة

الا بذكر الله واية الكرسي او حاجة تضر فوتها الثالث في كيفية الوضوء وفرضه خمسة

الاول النية وهي ارادة تفعل بالقلب كيفيتها ان ينوي الوجوب والندب والقربة وهل [illegible]

يجب نية رفع الحدث او استباحة شيء مما يشترط فيه الطهارة الاظهر انه لا يجب ولا تعتبر

النية في طهارة الثياب ولا غير ذلك مما يقصد به رفع الحدث ولو ضم الى نية التقرب ارادة التبرد الا ان

او غير ذلك كانت طهارته صحيحة ووقت النية عند غسل الكفين ويتضيق عند غسل الوجه

ويجب استدامة حكمها الى الفراغ تفريع اذا اجتمعت اسباب مختلفة توجب الوضوء كفى

وضوء واحد بنية التقرب ولا يفتقر الى تعيين الحدث الذي يتطهر منه وكذا لو كان عليه

اغسال وقيل اذا نوى غسل الجنابة اجزأ عن غيره ولو نوى غيره لم يجزئه وليس بشيء الفرض

الثاني غسل الوجه وهو ما بين منابت الشعر في مقدم الراس الى طرف الذقن طولا وما اشتمل

عليه الابهام والوسطى عرضا وما خرج عن ذلك فليس من الوجه ولا عبرة بالانزع ولا بالاغم ولا

ولا بمن تجاوزت اصابعه العذار او قصرت عنه بل يرجع كل منهم الى مستوى الخلقة وهو

فيغسل ما يغسله ويجب ان يغسل من اعلى الوجه الى الذقن ولو غسل منكوسا لم يجزئه على الاشبه

الاظهر ولا يجب غسل ما استرسل من اللحية ولا تخليلها بل يغسل الظاهر ولو نبت في الاكثر

للمراة لحية لم يجب تخليلها وكفى افاضة الماء على ظاهرها الفرض الثالث غسل اليدين

والواجب غسل الذراعين والمرفقين والابتداء من المرفق ولو غسل منكوسا لم يجزئه على

الاظهر ويجب البداءة باليمنى ومن قطع بعض يديه غسل ما بقي من المرفق فان قطعت من المرفق سقط

او وجده منيا وجب الغسل اذا لم يشاركه في الثوب غيره والجماع فان جامع امراة في قبلها والتقى الختانان وجب الغسل وان كانت الموطوءة ميتة وان جامع امراة في الدبر ولم ينزل وجب الغسل على الاصح ولو وطئ غلاما فاوقبه ولم ينزل قال المرتضى قدس الله روحه يجب الغسل معولا على الاجماع المركب ولم يثبت ولا يجب الغسل بوطي بهيمة اذا لم ينزل **تفريع** الغسل يجب على الكافر عند حصول سببه لكن لا يصح منه في حال كفره فاذا اسلم وجب عليه وصح منه ولو اغتسل ثم ارتد ثم عاد لم يبطل غسله **واما الحكم** فيحرم عليه قراءة كل واحدة من العزائم وقراءة بعضها حتى البسملة اذا نوى بها احدها ومس كتابة القرآن او شيء عليه اسم الله سبحانه والجلوس في المساجد ووضع شيء فيها والجواز في المسجد الحرام ومسجد النبي صلعم خاصة ولو اجنب فيهما لم يقطعهما الا بالتيمم ويكره له الاكل والشرب وتخفف الكراهية بالمضمضة والاستنشاق وقراءة ما زاد على سبع آيات من غير العزائم واشد من ذلك قراءة سبعين وما زاد من ذلك اغلظ كراهية ومس المصحف والنوم حتى يغتسل او يتوضأ والخضاب **واما الغسل** فواجباته خمسة النية واستدامة حكمها الى آخر الغسل وغسل البشرة بما يسمى غسلا وتخليل ما لا يصل الماء اليه الا به والترتيب يبدأ بالراس ثم بالجانب الايمن ثم الايسر ويسقط الترتيب بارتماسة واحدة وسنن الغسل تقديم النية عند غسل اليدين وتضييقها عند غسل الراس وامرار اليد على الجسد وتخليل ما يصل اليه الماء استظهارا والبول امام الغسل والاستبراء وكيفيته ان يمسح من المقعد الى اصل القضيب ثلثا ومنه الى راس الحشفة ثلثا وينتره ثلثا وغسل اليدين ثلثا قبل ادخالهما الاناء والمضمضة والاستنشاق ثلثا والغسل بصاع فصاعدا مسائل ثلث

الاولى اذا رأى المغتسل بللا بعد الغسل فان كان بال او استبرأ لم يعد والا كان عليه الاعادة **الثانية** اذا غسل بعض اعضائه ثم احدث قيل يعيد الغسل من راس وقيل يقتصر على اتمام الغسل وقيل يتمه ويتوضأ للصلوة وهو الاشبه **الثالثة** لا يجوز ان يغسله غيره مع الامكان ويكره ان يستعين فيه

الفصل الثاني في الحيض وهو يشتمل على

يتوضأ لكل صلاة وقيل من به البطن اذا تجدد حدثه في الصلاة يتطهر ويبني **وسنن الوضوء** هي وضع
الاناء على اليمين والاغتراف بها والتسمية والدعاء وغسل اليدين قبل ادخالهما الاناء من حدث النوم
او البول مرة ومن الغائط مرتين والمضمضة والاستنشاق والدعاء عندهما وعند غسل الوجه واليدين
وعند مسح الراس والرجلين وان يبدأ الرجل بغسل ظاهر ذراعيه وفي الثانية بباطنهما والمراة
بالعكس وان يكون الوضوء بمد ويكره ان يستعين في طهارته وان يمسح بلل الوضوء عن اعضائه **الرابع**
في احكام الوضوء من تيقن الحدث وشك في الطهارة او تيقنهما وشك في المتاخر تطهر وكذا لو تيقن
ترك عضو اتى به وبما بعده وان جف البلل استانف وان شك في شيء من افعال الطهارة وهو على
حاله اتى بما شك فيه ثم بما بعده ولو تيقن الطهارة وشك في الحدث او في شيء من افعال الوضوء بعد انصرافه
لم يعد ومن ترك غسل موضع النجو او البول وصلى اعاد الصلاة عامدا كان او ناسيا او جاهلا ومن جدد
وضوءه بنية الندب ثم صلى وذكر انه اخل بعضو من احدى الطهارتين فان اقتصرنا على نية القربة
فالطهارة والصلاة صحيحتان وان اوجبنا نية الاستباحة اعادهما ولو صلى بكل واحدة منهما صلاة
اعاد الاولى بناء على الاول ولو احدث عقيب طهارة منهما ولم يعلمها بعينها اعاد الصلاتين ان
اختلفتا عددا والا فصلاة واحدة ينوي بها ما في ذمته وكذا لو صلى بطهارة ثم احدث
وجدد طهارة ثم صلى اخرى وذكر انه اخل بواجب من احدى الطهارتين ولو صلى الخمس بخمس طهارات وتيقن
انه احدث عقيب احدى الطهارات اعاد ثلث فرائض ثلثا واثنين واربعا وقيل يعيد خمسا
والاول اشبه **واما الغسل** ففيه الواجب والمندوب **فالواجب** ستة اغسال غسل الجنابة
والحيض والاستحاضة التي تثقب الكرسف والنفاس ومس الاموات من الناس قبل تغسيلهم
وبعد بردهم وغسل الاموات وبيان ذلك في خمسة فصول **الاول** في الجنابة والنظر في السبب
والحكم والغسل **اما سبب** الجنابة فامران الانزال اذا علم ان الخارج مني فان حصل ما يشتبه
به وكان دافقا تقارنه الشهوة وفتور الجسد وجب الغسل ولو كان مريضا كفت الشهوة وفتور
الجسد ولو تجرد عن الشهوة والدفق مع اشتباهه لم يجب وان وجد على جسده

لا يصح منها الصوم الثالث لا يجوز لها الجلوس في المسجد ويكره الجواز فيه الرابع لا يجوز لها
قراءة شيء من العزائم ويكره لها ما عدا ذلك وتسجد لو تلت السجدة وكذا ان استمعت على الاظهر
الخامس يحرم على زوجها وطئها حتى تطهر ويجوز له الاستمتاع بما عدا القبل فان وطئ عامداً عالماً
وجبت عليه الكفارة وقيل لا تجب والاول احوط والكفارة في اوله دينار وفي وسطه نصف
وفي اخره ربع ولو تكرر منه الوطي في وقت لا يختلف فيه الكفارة لم تتكرر وقيل بل تتكرر
والاول اقوى وان اختلف تكررت السادس لا يصح طلاقها اذا كانت مدخولاً بها
وزوجها حاضر معها السابع اذا طهرت وجب عليها الغسل وكيفيته مثل غسل الجنابة
لكن لا بد معه من الوضوء قبله او بعده وتقضي الصوم دون الصلوة الثامن يستحب ان تتوضأ
في وقت كل صلوة وتجلس بمقدار زمان صلوتها في مصلاها ذاكرة لله تعالى ويكره لها
الخضاب الفصل الثالث في الاستحاضة وهو يشتمل على اقسامها واحكامها اما
الاول فدم الاستحاضة في الاغلب اصفر بارد رقيق يخرج بفتور وقد يتفق بمثل هذا الوصف
حيضاً اذ الصفرة والكدرة في ايام الحيض حيض وفي ايام الطهر طهر وكل دم تراه المرأة اقل
من ثلاثة ايام ولم يكن دم قرح ولا جرح فهو استحاضة وكذا ما يزيد عن العادة ويتجاوز
عن العشرة او يزيد عن ايام النفاس او يكون مع الحمل على الاظهر او مع اليأس او قبل البلوغ واذا
تجاوز الدم عشرة ايام وهي ممن تحيض فقد امتزج حيضها بطهرها فهي اما مبتدأة واما
ذات عادة مستقرة او مضطربة فالمبتدأة ترجع الى اعتبار الدم فما شابه دم الحيض
[illegible] وما شابه دم الاستحاضة فهو استحاضة بشرط ان يكون ما شابه دم الحيض
[illegible] يزيد عن عشرة فان كان لوناً واحداً او لم يحصل فيه شريطتا التمييز
[illegible] نسائها ان اتفقن وقيل او عادة ذوات اسنانها من بلدها فان كن مختلفات
[illegible] ايام او عشرة من شهر وثلثة من الاخر مخيرة فيهما و
قيل [illegible] والاول اظهر وذات العادة تجعل عادتها حيضاً وما سواها استحاضة

بيانه وما يتعلق به اما الاول فالحيض هو الدم الذي له تعلق بانقضاء العدة ولقليله حد وفي

الاغلب يكون اسود غليظا حارا يخرج بحرقة وقد يشتبه بدم العذرة فيعتبر بالقطنة فان خرجت مطوقة فهو العذرة

وكل ما تراه الصبية قبل بلوغها تسعا فليس بحيض وكذا قيل فيما يخرج من الجانب الايمن واقل الحيض

ثلثة ايام واكثره عشرة وكذا اقل الطهر وهل يشترط التوالي في الثلثة ام يكفي كونها في جملة عشرة

الاظهر الاول وما تراه المراة بعد يأسها لا يكون حيضا وتيأس المراة ببلوغ ستين وقيل في غير

القرشية والنبطية ببلوغ خمسين سنة وكل دم رأته المراة دون ثلثة فليس بحيض مبتداة

كانت او ذات عادة وما تراه من الثلثة الى العشرة مما يمكن ان يكون حيضا فهو حيض تجانس

[illegible] المراة ذات عادة بان ترى الدم دفعة ثم ينقطع اقل الطهر فصاعدا ثم تراه

[illegible] لا في لون الدم مسائل خمس الاولى ذات العادة تترك

[illegible] المستداة تردد والاظهر انها تحتاط للعبادة حتى

[illegible] لها ثلثة ايام الثانية لو رات الدم ثلثة ايام ثم انقطع ورات قبل العاشر كان الكل حيضا

ولو تجاوز العشرة رجعت الى التفصيل الذي نذكره ولو تأخر بمقدار عشرة ايام ثم راته كان

الاول حيضا منفردا والثاني يمكن ان يكون حيضا مستانفا الثالثة اذا انقطع لدون

عشرة فعليها الاستبراء بالقطنة فان خرجت نقية اغتسلت وان كانت متلطخة صبرت المبتداة

حتى تنقى او تمضي عشرة ايام وذات العادة تغتسل بعد يوم او يومين من عادتها فان

استمر الى العاشر وانقطع قضت ما فعلته من صوم وان تجاوز كان ما اتت به مجزيا الرابعة

اذا طهرت جاز لزوجها وطيها قبل الغسل على كراهية الخامسة اذا دخل وقت الصلوة

فحاضت وقد مضى مقدار الطهارة والصلوة وجب عليها القضاء وان كان قبل ذلك لم يجب وان طهرت

قبل اخر الوقت بمقدار الطهارة واداء ركعة وجب عليها الاداء ومع الاخلال القضاء واما

ما يتعلق به فاشياء الاول يحرم عليها كل ما يشترط فيه الطهارة كالصلوة والطواف ومس

كتابة القران ويكره حمل المصحف ولمس هامشه ولو تطهرت لم يرتفع حدثها الثاني

غسل للظهر والعصر تجمع بينهما وغسل للمغرب والعشاء تجمع بينهما فاذا فعلت ذلك كانت بحكم
الطاهر وان اخلت بذلك لم تصح صلوتها وان اخلت بالاغسال لم يصح صومها الفصل

الرابع في النفاس النفاس دم الولادة وليس لقليله حد فجاز ان يكون لحظة واحدة ولو ولدت
ولم تر دما لم يكن لها نفاس ولو رأت قبل الولادة كان طهرا واكثر النفاس عشرة ايام على
الاظهر ولو كانت حاملا باثنين وتراخت ولادة احدهما كان ابتداء نفاسها من الاول
وعدد ايامها من وضع الاخير ولو لم تر دما ثم رأت في العاشر كان ذلك نفاسا ولو رأت
عقيب الولادة ثم طهرت ثم رأت العاشر وقبله الدمان وما بينهما نفاسا و
يحرم على النفساء ما يحرم على الحائض وكذا ما يكره لها ولا يصح طلاقها وغسلها كغسل

الحائض الفصل الخامس في احكام الاموات وهي خمسة الاول في الاحتضار ويجب
فيه توجيه الميت الى القبلة بان يلقى على ظهره ويجعل باطن رجليه الى
القبلة وهو فرض كفاية وقيل هو مستحب ويستحب
تلقينه الشهادتين والاقرار بالنبي صلى الله عليه وآله والائمة عليهم السلام
وكلمات الفرج ونقله الى مصلاه ويكون عنده مصباح ان مات ليلا ومن يقرء
القرآن واذا مات غمضت عيناه واطبق فوه ومدت يداه الى جنبيه وغطي بثوب
ويعجل تجهيزه الا ان يكون حاله مشتبهة فيستبرأ بعلامات الموت او يصبر عليه
ثلاثة ايام ويكره ان يطرح على بطنه حديد وان يحضره جنب او حائض الثاني
التغسيل وهو فرض على الكفاية وكذا تكفينه ودفنه والصلوة عليه واولى

الناس به اولاهم بميراثه واذا كان الاولياء رجالا ونساء فالرجال اولى والزوج
اولى بالمرأة من كل احد في احكامها كلها ويجوز ان تغسل الكافر المسلم اذا لم يحضره مسلم
ولا مسلمة ذات رحم وكذا تغسل الكافر المسلمة اذا لم تكن مسلمة ولا ذو رحم
ويغسل الرجل محارمه من وراء الثياب اذا لم تكن مسلمة وكذا المرأة ولا يغسل الرجل

فان اجتمع لها مع العادة التمييز قيل تعمل على العادة وقيل تعمل على التمييز وقيل بالتخيير والاول
اظهر وههنا مسائل الاولى اذا كانت عادتها مستقرة عددا ووقتا فرأت ذلك
العدد متقدما على ذلك الوقت ومتأخرا عنه تحيضت بالعدد والغت الوقت لان العادة
تتقدم وتتأخر سواء رأته بصفة دم الحيض او لم يكن الثانية لو رأت قبل العادة وفي العادة
فان لم يتجاوز العشرة فالكل حيض وان تجاوز جعلت العادة حيضا وكان ما تقدمها استحاضة
وكذا لو رأت في وقت العادة وبعدها ولو رأت قبل العادة وفي العادة وبعدها فان لم يتجاوز
العشرة فالجميع حيض وان زاد عن العشرة فالحيض وقت العادة والطرفان استحاضة الثالثة
لو كانت عادتها في كل شهر مرة واحدة عددا معينا فرأت في شهر واحد مرتين بعدد ايام العادة
كان ذلك حيضا ولو جاء في كل مرة ازيد من العادة لكان ذلك حيضا اذا لم يتجاوز العشرة
فان تجاوز تحيضت بقدر عادتها وكان الباقي استحاضة والمضطربة العادة ترجع الى
التمييز فتعمل عليه ولا تترك هذه الصلوة الا بعد مضي ثلثة ايام على الاظهر فان فقدت
التمييز فهنا مسائل ثلثة الاولى اذا ذكرت العدد ونسيت الوقت قيل تعمل في الزمان
كله ما تعمله المستحاضة وتغتسل للحيض في كل وقت يحتمل انقطاع الدم فيه وتقضي صوم
عادتها الثانية لو ذكرت الوقت ونسيت العدد فان ذكرت اول حيضها اكملته ثلثة
وان ذكرت آخره جعلته نهاية الثلثة وعملت في بقية الزمان ما تعمله المستحاضة وتغتسل
للحيض في كل زمان يفرض فيه الانقطاع وتقضي صوم عشرة ايام احتياطا ما لم يقصر الوقت
الذي عرفته عن العشرة الثالثة لو نسيتهما جميعا فهذه تتحيض في كل شهر سبعة ايام
او ستة او عشرة من شهر وثلثة من آخر ما دام الاشتباه باقيا واما احكامها فنقول
الاستحاضة اما ان لا يثقب الكرسف او يثقبه ولا يسيل او يسيل ففي الاول يلزمها تغيير
القطنة وتجديد الوضوء عند كل صلوة ولا تجمع بين صلوتين بوضوء واحد وفي الثاني
يلزمها مع ذلك تغيير الخرقة والغسل لصلوة الغداة وفي الثالث يلزمها مع ذلك غسلان غسل

بثوب بعد الفراغ ويكره ان يجعل الميت بين رجليه وان يقعده وان يقص اظفاره وان يرجل
شعره وان يغسل مخالفا وان اضطر غسله غسل اهل الخلاف الثالث في تكفينه يجب ان
يكفن في ثلثة قطاع مئزر وقميص وازار ويجزي عند الضرورة قطعة ولا يجوز التكفين بالحرير
ويجب ان يمسح مساجده بما تيسر من الكافور الا ان يكون الميت محرما فلا يقربه الكافور و
اقل الفضل في مقداره درهم وافضل منه اربعة دراهم واكمله ثلاثة عشر درهما وثلث وعند الضرورة
يدفن بغير كافور ولا يجوز تطييبه بغير الكافور والذريرة وسنن هذا القسم ان يغتسل الغاسل
قبل تكفينه او يتوضا وضوء الصلوة وان يزاد للرجل حبرة عبرية غير مطرزة بالذهب وخرقة
لفخذيه يكون طولها ثلثة اذرع ونصفا في عرض شبر تقريبا وتشد طرفاها على حقويه ويلف
بما استرسل منها فخذاه لفا شديدا بعد ان يجعل بين اليتيه شيء من القطن وان خشي خروج
شيء فلا باس ان يحشى في دبره وعمامة يعمم بها محنكا يلف راسه بها لفا ويخرج طرفاها من
تحت الحنك ويلقيان على صدره وتزاد المراة على كفن الرجل لفافة لثدييها ونمطا وتوضع
لها بدلا عن العمامة قناع وان يكون الكفن قطنا وينثر على الحبرة واللفافة والقميص ذريرة
وتكون الحبرة فوق اللفافة والقميص باطنها ويكتب على الحبرة والقميص والازار
والجريدتين اسمه وانه يشهد الشهادتين وان ذكر الائمة عليهم السلام وعددهم
الى اخرهم كان حسنا ويكون ذلك بتربة الحسين عليه السلام فان لم توجد فالاصبع وان
فقدت الحبرة يجعل بدلها لفافة اخرى وان يخاط الكفن بخيوط منه ولا تبل بالريق وتجعل
معه جريدتان من سعف النخل فان لم يوجد فمن السدر فان لم يوجد فمن الخلاف والا
فمن شجر رطب وتجعل احديهما من جانبه الايمن مع ترقوته يلصقها بجلده والاخرى
من الجانب الايسر بين القميص والازار وان يسحق الكافور بيده ويجعل ما يفضل عن
مساجده على صدره وان يطوي جانب اللفافة الايسر على الايمن والايمن على الايسر ويكره
تكفينه في الكتان وان تعمل للاكفان المبتداة اكمام او يكتب عليها بالسواد وان يجعل

من ليس له محرم الا وهما دون ثلثة سنين وكذا المرأة ويغسلها مجردة وكل مظهر
للشهادتين وان لم يكن معتقدا للحق يجوز تغسيله عدا الخوارج والغلاة والشهيد الذي
قتل بين يدي الامام عليه السلام ومن نصبه ومات في المعركة لا يغسل ولا يكفن ويصلى عليه
وكذا من وجب عليه القتل يؤمر بالاغتسال قبل قتله ثم لا يغسل بعد ذلك ولو وجد بعض الميت
فان كان فيه الصدر او الصدر وحده غسل وكفن وصلي عليه ودفن وان لم يكن وكان فيه
عظم غسل ولف في خرقة ودفن وكذا السقط اذا كان له اربعة اشهر فصاعدا فان لم يكن فيه
عظم اقتصر على لفه في خرقة ودفنه وكذا السقط اذا لم تلجه الروح واذا لم يحضر الميت مسلم ولا كافر
ولا محرم من النساء دفن بغير غسل ولا تقربه الكافرة وكذا المرأة وروي انهم يغسلون
وجهها ويديها ويجب ازالة النجاسة عن بدنه اولا ثم يغسل بماء السدر يبدأ برأسه
ثم جانبه الايمن ثم الايسر واقل ما يلقى في الماء من السدر ما يقع عليه الاسم وقيل مقدار
سبع ورقات وبعده بماء الكافور على الصفة ثم بماء القراح اخيرا كما يغسل من الجنابة
وفي وضوء الميت تردد الاشبه انه لا يجب ولا يجوز الاقتصار على اقل من الغسلات
المذكورة الا عند الضرورة ولو عدم الكافور والسدر غسل بالماء القراح وقيل لا تسقط الغسلة
بفوات ما يطرح فيها وفيه تردد ولو خيف من تغسيله تناثر جلده كالمحترق والمجدور
يمم بالتراب كما يتيمم العاجز وسنن الغسل ان يوضع على ساجة مستقبل القبلة
وان يغسل تحت الظلال وان تجعل للماء حفيرة ويكره ارساله في الكنيف ولا بأس
بالبالوعة وان يفتق قميصه وينزع من تحته ويستر عورته وتلين اصابعه برفق
ويغسل رأسه برغوة السدر امام الغسل ويغسل فرجه بالسدر والحرض ويغسل
يداه ويبدأ بشق رأسه الايمن ويغسل كل عضو منه ثلث مرات في كل غسلة ويمسح
بطنه في الغسلتين الاوليين الا ان يكون الميت امرأة حاملا وان يكون الغاسل
على الجانب الايمن ويغسل الغاسل يديه مع كل غسلة ثم ينشفه بثوب

ويتبع ويصب عليه الماء من قبل رأسه ثم يده ويد عليه فان فضل من الماء شيء القاه على

وسط القبر ويوضع اليد على القبر ويترحم على الميت ويلقنه الولي بعد انصراف الناس

بارفع صوته والتعزية مستحبة وهي جائزة قبل الدفن وبعده ويكفي ان يراه صاحبها

ويكره فرش القبر بالساج الا عند الضرورة وان يهيل ذو الرحم على رحمه وتجصيص القبور

وتجديدها ودفن ميتين في قبر واحد وان ينقل الميت من بلد الى اخر الا الى احد المشاهد

المشرفة وان يستند الى القبر ويمشي عليه الخامسة في اللواحق وهي مسائل اربع الاولى

لا يجوز نبش القبور ولا نقل الموتى بعد دفنهم ولا شق الثوب على غير الاب

الثانية الشهيد يدفن بثيابه وينزع عنه الخفان والفرو اصابهما

ويصيبهما على الاظهر ولا فرق بين ان يقتل بحديد او بغيره الثالثة حكم

والمجنون اذا قتل شهيدا حكم البالغ العاقل الرابعة اذا مات ولد الحامل

قطع واخرج وان ماتت هي دونه شق جوفها او يدنع وخيط الموضع واما الاغسال

المسنونة فالمشهور منها ثمانية وعشرون غسلا ستة عشر للوقت

يوم الجمعة ووقته ما بين طلوع الفجر الى زوال الشمس وكلما قرب من الزوال

افضل ويجوز تعجيله يوم الخميس لمن خاف عوز الماء وقضاؤه يوم السبت

وفي شهر رمضان اول ليلة منه وليلة النصف وسبع عشرة

واحدى وعشرين وثلث وعشرين وليلة الفطر ويوم العيدين و

النصف من رجب ويوم السابع والعشرين منه وليلة النصف من

الغدير ويوم المباهلة وسبعة للفعل وهي غسل الاحرام وغسل زيارة

عليهم السلام وغسل المفرط في الصلوة الكسوف مع احتراق القرص اذا اراد

على الاظهر وغسل التوبة سواء كان عن فسق او كفر وصلوة الحاجة وصلاة

وخمسة للمكان وهي غسل دخول الحرم ومسجد الحرام والكعبة والمدينة

في جمعه او بصره شيء من الكافور مسائل ثلث الاولى اذا خرج من الميت نجاسة بعد تكفينه

فان لاقت جسده غسلت بالماء وان لاقت كفنه فكذلك الا ان يكون بعد طرحه في القبر فانها

تقرض ومنهم من اوجب قرضها مطلقا والاول اولى الثانية كفن المراة على زوجها وان كانت

ذات مال لكن لا يلزمه زيادة على الواجب ويؤخذ كفن الميت من اصل تركته مقدما على

الديون والوصايا فان لم يكن له كفن دفن عريانا ولا يجب على المسلمين بذل الكفن بل

يستحب وكذا ما يحتاج الميت اليه من كافور وسدر وغيره الثالثة اذا سقط من الميت

شيء من شعره او جسمه وجب ان يطرح معه في كفنه الرابع في مواراته في الارض وله

مقدمات مسنونة كلها وهي ان يمشي المشيع وراء الجنازة او الى احد جانبيها وان يربع

الجنازة ويبدء بمقدمها الايمن ثم يدور من ورائها الى الجانب الايسر وان يعلم المؤمنين

بموت الميت المؤمن وان يقول المشاهد للجنازة الحمد لله الذي لم يجعلني من السواد المخترم

وان يضع الجنازة على الارض اذا وصل الى القبر مما يلي رجليه والمراة مما يلي القبلة وان

ينقله في ثلث دفعات وان يرسله الى القبر سابقا براسه والمراة عرضا وان ينزل من

يتناوله حافيا ويكشف راسه ويحل ازراره ويكره ان يتولى ذلك الاقارب الا في

المراة ويستحب ان يدعو عند انزاله في القبر والدفن فرض وسنن فالفرض ان

يوارى في الارض مع القدرة وراكب البحر يلقى فيه اما مثقلا او مستورا في وعاء

كالخابية او شبهها مع تعذر الوصول الى البر وان يضجعه على جانبه الايمن

مستقبل القبلة الا ان تكون امراة غير مسلمة حاملا من مسلم فيستدبر بها

القبلة والسنن ان يحفر القبر قامة او الى الترقوة ويجعل له لحد مما يلي القبلة

ويحل عقد الاكفان من قبل راسه ورجليه ويجعل معه شيء من تربة الحسين ع

ويلقنه ويدعو له ثم يشرج اللبن ويخرج من قبل رجلي القبر ويهيل الحاضرون التراب

بظهور الاكف قائلين انا لله وانا اليه راجعون ويرفع القبر مقدار اربع اصابع ويربع

سعة فيه تردد والاحوط المنع والواجب في التيمم النية واستدامة حكمها والترتيب بان يضع يديه على الارض ثم يمسح الجبهة بهما من قصاص شعر الراس الى طرف الانف ثم يمسح ظاهر الكفين وقيل باستيعاب مسح الوجه والذراعين والاول اظهر ويجزيه في الوضوء ضربة واحدة لجبهته وظاهر كفيه ولا بد فيما هو بدل من الغسل من ضربتين وقيل في الكل ضربتان وقيل ضربة واحدة والتفصيل اظهر وان قطعت كفاه سقط مسحهما واقتصر على الجبهة ولو قطع بعضهما مسح على ما بقي ويجب استيعاب مواضع المسح في التيمم فلو ابقى منها شيئا لم يصح ويستحب نفض اليدين بعد ضربهما على الارض ولو تيمم وعلى جسده نجاسة صح تيممه كما لو تطهر بالماء وعليه نجاسة لكن في التيمم يراعي ضيق الوقت **الطرف الرابع** في احكامه وهي عشرة **الاول** من صلى بتيممه لا يعيد سواء كان في سفر او حضر وقيل فيمن تعمد الجنابة وخشي على نفسه من استعمال الماء تيمم ويصلي ثم يعيد وفيمن منعه زحام الجماعة يوم الجمعة عن الخروج مثل ذلك وكذا من كان على جسده نجاسة ولم يكن معه ماء لازالتها والاظهر عدم الاعادة **الثاني** يجب عليه طلب الماء فان اخل بالطلب وصلى ثم وجد الماء في رحله او مع اصحابه تطهر واعاد الصلوة **الثالث** من عدم الماء وما يتيمم به لقيد او حبس في موضع نجس قيل يصلي ويعيد وقيل يؤخر الصلوة حتى يرتفع العذر فان خرج الوقت قضى وقيل يسقط الفرض اداء وقضاء وهو الاشبه **الرابع** اذا وجد الماء قبل دخوله في الصلوة تطهر وان وجده بعد فراغه من الصلوة لم يجب الاعادة وان وجده وهو في الصلوة قيل يرجع ما لم يركع وقيل يمضي في صلوته ولو تلبس بتكبيرة الاحرام حسب وهو الاظهر **الخامس** المتيمم يستبيح ما يستبيحه المتطهر بالماء **السادس** اذا اجتمع ميت ومحدث وجنب ومعهم من الماء ما يكفي احدهم فان كان ملكا لاحدهم اختص به وان كان ملكا لهم جميعا او لا مالك له او مع مالك يسمح ببذله فالافضل تخصيص الجنب

مسائل أربع الأولى ما يستحب للفعل والمكان يقدم عليهما وما يستحب للزمان يكون بعد

دخوله الثانية اذا اجتمعت اغسال [illegible]

[illegible] بنيته والاول اولى الثالثة والرابعة قال بعض فقهائنا

بوجوب غسل من سعى الى مصلوب ليراه عامدا بعد ثلثة ايام وكذلك غسل المولود والاظهر

الاستحباب الركن الثالث في الطهارة الترابية والنظر في اطراف اربعة الاول ما يصح

معه التيمم وهو ضروب الاول عدم الماء ويجب عنده الطلب فيضرب غلوة سهمين

في كل جهة من الجهات الاربع ان كانت الارض سهلة وغلوة سهم ان كانت حزنة

ولو اخل بالطلب حتى ضاق الوقت اخطأ وصح تيممه وصلوته على الاظهر ولا فرق

بين عدم الماء اصلا ووجود ما لا يكفيه لطهارته الثاني عدم الوصلة اليه فمن عدم

الثمن فهو كمن عدم الماء وكذا ان وجده بثمن يضر به في الحال وان لم يكن مضرا في

الحال لزمه شراؤه ولو كان باضعاف ثمنه المعتاد وكذا القول في الالة الثالث

الخوف ولا فرق في جواز التيمم بين ان يخاف لصا او سبعا او يخاف ضياع مال وكذا

لو خشي المرض الشديد او الشين باستعمال الماء جاز له التيمم وكذا لو كان معه

ماء للشرب وخاف العطش ان استعمله الطرف الثاني فيما يجوز التيمم به وهو كل

ما يقع عليه اسم الارض ولا يجوز التيمم بالمعادن ولا بالرماد ولا بالنبات المنسحق

كالاشنان والدقيق ويجوز التيمم بارض النورة والجص وتراب القبر وبالتراب المستعمل

في التيمم ولا يصح التيمم بالتراب المغصوب ولا بالنجس ولا بالوحل مع وجود التراب

واذا امتزج التراب بشيء من المعادن فان استهلكه التراب جاز والا لم يجز ويكره

بالسبخة والرمل ويستحب ان يكون من ربا الارض وعواليها ومع فقد التراب يتيمم

بغبار ثوبه او لبد سرجه او عرف دابته ومع فقد ذلك تيمم بالوحل الطرف الثالث

في كيفية التيمم لا يصح التيمم قبل دخول الوقت ويصح مع تضيقه وهل يصح مع سعته

النجاسة في حكمها العصير اذا غلا واشتد التاسع الفقاع العاشر الكافر وضابطه
من خرج عن الاسلام او من انتحله وجحد ما يعلم من الدين ضرورة كالخوارج والغلاة وفي
عرق الجنب من الحرام وعرق الابل الجلالة والمسوخ خلاف والاظهر الطهارة وما عدا ذلك
فليس بنجس في نفسه وانما تعرض له النجاسة ويكره بول البغال والحمير والدواب القول
في احكام النجاسات تجب ازالة النجاسة عن الثوب والبدن للصلوة والطواف ودخول
المساجد وعن الاواني لاستعمالها وعفي في الثوب والبدن عما يشق التحرز منه من
دم القروح والجروح التي لا ترقا وان كثر وعما دون الدرهم البغلي سعة من الدم المسفوح
الذي ليس من احد الدماء الثلثة وما زاد عن ذلك تجب ازالته ان كان مجتمعا
وان كان متفرقا قيل هو عفو وقيل تجب ازالته وقيل لا تجب الا ان يتفاحش والاول اظهر
ويجوز الصلوة فيما لا يتم الصلوة فيه منفردا وان كان فيه نجاسة لم يعف عنها في غيره
وتعصر الثياب من النجاسات كلها الا من بول الرضيع فانه يكفي صب الماء عليه واذا علم
موضع النجاسة غسل وان جهل غسل كل موضع يحصل فيه الاشتباه ويغسل الثوب
والبدن من البول مرتين واذا لاقى الكلب او الخنزير او الكافر ثوب الانسان رطبا
غسل موضع الملاقاة واجبا وان كان يابسا رش الماء استحبابا وفي البدن
يغسل رطبا وقيل يمسح يابسا ولم يثبت واذا اخل المصلي بازالة النجاسة عن ثوبه او بدنه
اعاد في الوقت وخارجه وان لم يعلم ثم علم بعد الصلوة لم تجب عليه الاعادة مطلقا
وقيل يعيد في الوقت والاول اظهر ولو رأى النجاسة وهو في الصلوة فان امكنه القاء
الثوب وستر العورة بغيره وجب واتم وان تعذر الا بما يبطلها استأنف والمربية
للصبي اذا لم يكن لها الا ثوب واحد غسلته في كل يوم مرة وان جعلت تلك الغسلة
في آخر النهار امام صلوة الظهر كان حسنا واذا كان مع المصلي ثوبان احدهما نجس
ولا يعلمه بعينه صلى الصلوة الواحدة في كل واحد منهما منفردا على الاظهر وفي الثياب

وقيل يختص به الميت وفي ذلك تردد السابع الجنب اذا تيمم بدلا من الغسل ثم احدث اعاده بدلا من الغسل سواء كان حدثه اكبر او اصغر الثامن اذا تمكن من استعمال الماء انتقض تيممه وان فقده بعد ذلك افتقر الى تجديد التيمم ولا ينتقض التيمم بخروج الوقت ما لم يحدث او يجد الماء التاسع من كان بعض اعضائه مريضا لا يقدر على غسله بالماء ولا مسحه به جاز له التيمم ولا يتبعض الطهارة العاشر يجوز التيمم لصلوة الجنازة مع وجود الماء بنية الندب ولا يجوز له الدخول به في غير ذلك من انواع الصلوات

الركن الرابع في النجاسات واحكامها

القول في النجاسات وهي عشرة انواع

الاول والثاني البول والغائط مما لا يؤكل لحمه اذا كان للحيوان نفس سائلة سواء كان جنسه حراما كالاسد او عرض له التحريم كالجلال وفي رجيع ما لا نفس له سائلة وبوله تردد وكذا في ذرق الدجاج غير الجلال والاظهر الطهارة الثالث المني وهو نجس من كل حيوان حل اكله او حرم وفي مني ما لا نفس له سائلة تردد والطهارة اشبه الرابع الميتة ولا ينجس من الميتات الا ما له نفس سائلة وكل ما ينجس بالموت فما قطع من جسده نجس حيا كان او ميتا وما كان منه لا تحله الحيوة كالعظم والشعر فهو طاهر الا ان يكون عينه نجسة كالكلب والخنزير والكافر على الاظهر ويجب الغسل على من مس ميتا من الناس قبل تطهيره وبعد برده وكذا ان مس قطعة منه فيها عظم وغسل اليدين على من مس ما لا عظم فيه او مس ميتا له نفس سائلة من غير الناس الخامس الدماء ولا ينجس منها الا ما كان من حيوان له عرق لا ما يكون رشحا كدم السمك وشبهه السادس والسابع الكلب والخنزير وهما نجسان عينا ولعابا ولو نزى كلب على حيوان فاولده روعي في الحاقه باحكامه اطلاق الاسم وما عداهما من الحيوان فليس بنجس وفي الثعلب والارنب والفارة والوزغة تردد والاظهر الطهارة الثامن المسكرات وفي تنجيسها خلاف والاظهر النجاسة

والليلة خمس وهي سبعة عشر ركعة في الحضر الصبح ركعتان والمغرب ثلث وكل واحد
من البواقي اربع ويسقط من كل رباعية في السفر ركعتان ونوافلها في الحضر اربع و
ثلثون ركعة على الاشهر امام الظهر ثمان وقبل العصر مثلها وبعد المغرب اربع وعقيب
العشاء ركعتان من جلوس تعدان بركعة واحدى عشرة صلوة الليل مع ركعتي الشفع والوتر
وركعتان للفجر ويسقط في السفر نافلتا الظهر والعصر والوتيرة على الاظهر والنوافل
كلها ركعتان بتشهد وتسليم بعدهما الا الوتر وصلوة الاعرابي وسنذكر تفصيل
باقي الصلوة في مواضعها انشاء الله تعالى **المقدمة الثانية** في المواقيت
والنظر في مقاديرها واحكامها **اما الاول** فما بين زوال الشمس الى غروبها
وقت للظهر والعصر ويختص الظهر من اوله بمقدار ادائها وكذلك العصر من اخره
وما بينهما من الوقت مشترك وكذا اذا غربت الشمس دخل وقت المغرب
ويختص من اوله بمقدار ثلث ركعات ثم تشاركه العشاء حتى ينتصف الليل
ويختص العشاء من اخر الوقت بمقدار اربع ركعات وما بين طلوع الفجر الثاني
المستطير في الافق الى طلوع الشمس وقت للصبح ويعلم الزوال بزيادة الظل بعد
نقصانه او بميل الشمس الى الحاجب الايمن لمن يستقبل القبلة والغروب باستتار
القرص وقيل بذهاب الحمرة من المشرق وهو الاشهر وقال الاخر ما بين الزوال
حتى يصير ظل كل شيء مثله وقت الظهر وللعصر من حين يمكن الفراغ من
الظهر حتى يصير الظل مثليه والمماثلة بين الفيء الزائد والظل الاول
وقيل بل مثل الشخص وقيل اربعة اقدام للظهر وثمان للعصر هذا
للمختار وما زاد على ذلك حتى تغرب الشمس وقت لذوي الاعذار وكذا من غروب
الشمس الى ذهاب الحمرة للمغرب وللعشاء من ذهاب الحمرة الى ثلث الليل
للمختار وما زاد عليه حتى ينتصف الليل للمضطر وقيل الى طلوع الفجر وما بين طلوع

٢٣

في الكثيرة كذلك الا ان يضيق الوقت فيصلي عريانا ويجب ان يلقي الثوب النجس ويصلي عريانا
اذا لم يكن معه هناك غيره فان لم يمكنه صلى فيه واعاد وقيل لا يعيد وهو الاشبه
والشمس اذا جففت البول او غيره من النجاسات عن الارض والبواري والحصر طهر
موضعه وكذا كل ما لا يمكن نقله كالنباتات والابنية وتطهر النار ما احالته والتراب
باطن الخف واسفل القدم والنعل وماء الغيث لا ينجس في حال وقوعه ولا حال جريانه من
ميزاب وشبهه الا ان تغيره النجاسة والماء الذي تغسل به النجاسة نجس سواء كان
في الغسلة الاولى والثانية وسواء كان متلونا بالنجاسة او لم يكن وسواء بقي على
المغسول عين النجاسة او نقي وكذا القول في الاناء على الاظهر وقيل في الذنوب اذا
القي على نجاسة على الارض تطهر الارض مع بقائه على طهارته القول في الآنية
لا يجوز الاكل والشرب في آنية ذهب او فضة ولا استعمالها في غير ذلك ويكره المفضض
وقيل يجب اجتناب موضع الفضة وفي جواز اتخاذها لغير الاستعمال تردد
والاظهر المنع ولا يحرم استعمال غير الذهب والفضة من انواع المعادن والجواهر
ولو تضاعفت اثمانها واواني المشركين طاهرة حتى تعلم نجاستها ولا يجوز استعمال شيء
من الجلود الا ما كان طاهرا في حال الحيوة ذكيا ويستحب اجتناب ما لا يؤكل لحمه حتى يدبغ
بعد ذكوته ويستعمل من اواني الخمر ما كان مقيرا او مدهونا بعد غسله ويكره ما كان
خشبا او قرعا او خزفا غير مدهون ويغسل الاناء من ولوغ الكلب ثلثا اوليهن بالتراب
على الاصح ومن الخمر والجرذ ثلثا بالماء والسبع افضل ومن غير ذلك مرة واحدة والثلث
احوط كتاب الصلوة والعلم بها يستدعي بيان اركان اربعة الاول في المقدمات
وهي سبع الاولى في اعداد الصلوات والمفروض منها تسعة صلوة اليوم و
الليلة والجمعة والعيدين والكسوف والزلزلة والآيات والطواف والاموات و
ما يلتزمه الانسان بنذر وشبهه وما عدا ذلك مسنون وصلوة اليوم والليلة

ركعات قبل الغروب لزمته الفريضتان **الثانية** الصبي المتطوع بوظيفة الوقت اذا بلغ بما لا يبطل الطهارة والوقت باق يستأنف على الاشبه وان بقي من الوقت دون الركعة بنى على نافلته ولا يجدد نية الفرض **الثالثة** اذا كان له طريق الى العلم بالوقت لم يجز له التعويل على الظن فان فقد العلم اجتهد فان غلب على ظنه دخول الوقت صلى فان انكشف له فساد الظن قبل دخول الوقت استأنف وان كان الوقت قد دخل وهو متلبس ولو قبل التسليم لم يعد على الاظهر ولو صلى قبل الوقت عامدا او جاهلا او ناسيا كانت صلوته باطلة **الرابعة** الفرائض اليومية مرتبة في القضاء فلو دخل في فريضة فذكر ان عليه سابقة عدل بنيته ما دام العدول ممكنا والا استأنف المرتبة **الخامسة** تكره النوافل المبتدأة عند طلوع الشمس وعند غروبها وعند قيامها وبعد صلوة الصبح وبعد صلوة العصر ولا بأس بما له سبب كصلوة الزيارات والحاجة والنوافل المرتبة **السادسة** ما يفوت من النوافل ليلا يستحب تعجيله ولو في النهار وما يفوت نهارا يستحب تعجيله ولو ليلا ولا ينتظر بها النهار **السابعة** الافضل في كل صلوة ان يؤتى بها في اول وقتها الا المغرب والعشاء لمن افاض من عرفات فان تأخيرهما الى المزدلفة اولى ولو صار الى ربع الليل والعشاء الافضل تأخيرها حتى يسقط الشفق الاحمر والمتنفل يؤخر الظهر والعصر حتى يأتي بنافلتهما والمستحاضة تؤخر الظهر والمغرب **الثامنة** لو ظن انه صلى الظهر فاشتغل بالعصر فان ذكر وهو فيها عدل بنيته وان لم يذكر حتى فرغ فان كان صلى في اول وقت الظهر اعاد بعد ان يصلي الظهر على الاشبه وان كان في الوقت المشترك او دخل وهو فيها اجزأته واتى بالظهر **المقدمة**

الثالثة في القبلة والنظر في القبلة والمستقبل وما يجب له واحكام الخلل

الاول القبلة وهي الكعبة لمن كان في المسجد والمسجد لمن كان في الحرم والحرم لمن خرج عنه على الاظهر وجهة الكعبة هي القبلة لا البنية فلو زالت البنية صلى الى جهتها كما يصلي من هو اعلى موقفا منها وان صلى في جوفها استقبل اي جدرانها شاء على كراهية في

٢٥

الفجر الى طلوع الحمرة للمتحير في الصبح وما زاد على ذلك حتى تطلع الشمس للمعذور وعندي
ان ذلك كله للفضيلة ووقت النوافل اليومية للظهر من حين الزوال الى ان يبلغ زيادة
الفيء قدمين وللعصر اربعة اقدام وقيل ما دام وقت الاختيار باقيا وقيل يمتد بامتداد
وقت الفريضة والاول اشهر فان خرج وقد تلبس من النافلة ولو بركعة زاحم بها الفريضة
مخففة وان لم يكن صلى شيئا بدأ بالفريضة ولا يجوز تقديمها على الزوال الا
يوم الجمعة ويزاد في نافلتها اربع ركعات اثنتان منها للزوال ونافلة المغرب بعدها
الى ذهاب الحمرة المغربية فان بلغ ذلك ولم يكن صلى النافلة اجمع بدأ بالفريضة والركعتان
من جلوس بعد العشاء ويمتد وقتهما بامتداد وقت الفريضة وينبغي ان يجعلهما
خاتمة نوافله وصلاة الليل بعد انتصافه وكلما قرب من الفجر كان افضل ولا يجوز
تقديمها على الانتصاف الا لمسافر يصده جهده او شاب تمنعه رطوبة رأسه
وقضاؤها افضل وآخر وقتها طلوع الفجر الثاني فان طلع ولم يكن تلبس منها باربع
بدأ بركعتي الفجر قبل الفريضة حتى تطلع الحمرة المشرقية فيشتغل بالفريضة وان كان
تلبس باربع تممها مخففة ولو طلع الفجر ووقت ركعتي الفجر بعد طلوع الفجر الاول
ويجوز ان يصليهما قبل ذلك والافضل اعادتهما بعده ويمتد وقتهما حتى
تطلع الحمرة ثم تصير الفريضة اولى ويجوز ان يقضي الفرائض الخمس في كل وقت ما لم يتضيق
وقت الحاضرة وكذا يصلي بقية الصلوات المفروضات ويصلي النوافل ما لم يدخل وقت فريضة
وكذا قضاؤها **واما احكامها ففيه مسائل الاولى** اذا حصل احد الاعذار المانعة من
الصلاة كالجنون والحيض وقد مضى من الوقت مقدار الطهارة واداء الفريضة وجب عليه قضاؤها
على الاظهر ويسقط القضاء اذا كان دون ذلك ولو زال المانع فان ادرك الطهارة وركعة من
الفريضة لزمه اداؤها ويكون مؤديا على الاظهر ولو اهمل قضى ولو ادرك قبل الغروب او قبل
انتصاف الليل احدى الفريضتين لزمته تلك لا غير وان ادرك الطهارة وخمس ركعات

والسجود وفي فرائض الصلوة هل يجوز له الفريضة على الراحلة اختيارا قيل نعم وقيل لا
وهو الاشبه الثالث ما يستقبل له ويجب الاستقبال في فرائض الصلوات مع الامكان و
عند الذبح وبالميت عند احتضاره ودفنه والصلوة عليه واما النوافل فالافضل استقبال
القبلة بها ويجوز ان يصلي على الراحلة سفرا وحضرا والى غير القبلة على كراهية متاكدة
في الحضر ويسقط فرض الاستقبال في كل موضع لا يتمكن منه كصلوة المطاردة وعند ذبح
الدابة الصائلة والمتردية بحيث لا يمكن صرفها الى القبلة الرابع في احكام الخلل وهي
مسائل الاولى الاعمى يرجع الى غيره لقصوره عن الاجتهاد فان عول على رايه مع وجود المبصر
لامارة وجدها والا اعاد الثانية اذا صلى الى جهة اما لغلبة الظن او لضيق
الوقت ثم تبين خطاؤه فان كان منحرفا يسيرا فالصلوة ماضية والا اعاد في الوقت وقيل
ان بان انه استدبر اعاد وان خرج الوقت والاول اظهر فاما ان تبين الخلل وهو في الصلوة
فانه يستانف على كل حال الا ان يكون منحرفا يسيرا فانه يستقيم ولا اعادة الثالثة
اذا اجتهد لصلوة ثم دخل وقت اخرى فان تجدد عنده شك استانف الاجتهاد و
الا بنى على الاول المقدمة الرابعة في لباس المصلي وفيه مسائل الاولى لا يجوز الصلوة
في جلد الميتة ولو كان مما يؤكل لحمه سواء دبغ او لم يدبغ وما لا يؤكل لحمه وهو طاهر في
حيوته مما يقع عليه الذكوة اذا ذكي كان طاهرا ولا يستعمل في الصلوة وهل يفتقر استعماله
في غيرها الى الدباغ قيل نعم وقيل لا وهو الاظهر لكن يكره الثانية الصوف والشعر والوبر
والريش مما يؤكل لحمه طاهر سواء جز من حي او مذكى او ميت ويجوز الصلوة فيه ولو قلع
من الميت غسل منه موضع الاتصال وكذا كل ما لا تحله الحيوة من الميت اذا كان
طاهرا في حال الحيوة وما كان نجسا في حيوته فجميع ذلك منه نجس على الاظهر
ولا تصح الصلوة في شيء من ذلك اذا كان مما لا يؤكل لحمه ولو اخذ من مذكى الا الخز الخالص
وفي المغشوش منه بوبر الارانب والثعالب روايتان اصحهما المنع الثالثة

الفريضة ولو صلى على سطحها ابرز بين يديه منها ما يصلي اليه وقيل يستلقي على
ظهره ويصلي الى البيت المعمور والاول اصح ولا يحتاج الى ان ينصب بين يديه شيئا
وكذا لو صلى الى بابها وهو مفتوح ولو استطال صف المأموم في المسجد حتى خرج بعضهم
عن سمت الكعبة بطلت صلوة ذلك البعض واهل كل اقليم يتوجهون الى سمت الركن الذي
على جهتهم فاهل العراق الى العراقي وهو الذي فيه الحجر واهل الشام الى الشامي والمغرب الى
المغربي واليمن الى اليماني واهل العراق ومن والاهم يجعلون الفجر على المنكب الايسر والمغرب على
الايمن والجدي محاذي المنكب الايمن وعين الشمس عند زوالها على الحاجب
الايمن ويستحب لهم التياسر الى يسار المصلي منهم قليلا الثاني في المستقبل ويجب
الاستقبال في الصلوة مع العلم بجهة القبلة فان جهلها عول على الامارات المفيدة
للظن واذا اجتهد فاخبره غيره بخلاف اجتهاده قيل يعمل على اجتهاده ويقوى عندي
انه ان كان ذلك المخبر ثقة في نفسه عول عليه ولو لم يكن له طريق الى الاجتهاد فاخبره
كافر قيل لا يعمل بخبره ويقوى عندي انه ان افاده الظن عمل به ويعول على قبلة البلد اذا
لم يعلم انها بنيت على الغلط ومن ليس متمكنا من الاجتهاد كالاعمى يعول على غيره
ومن فقد العلم والظن فان كان الوقت واسعا صلى الصلوة الواحدة الى اربع جهات
لكل جهة مرة وان ضاق عن ذلك صلى من الجهات ما يحتمله الوقت وان ضاق الوقت
الا عن صلوة واحدة صلاها الى اي جهة شاء والمسافر يجب عليه استقبال
القبلة ما امكنه ولا يجوز له ان يصلي شيئا من الفرائض على الراحلة الا عند
الضرورة ويستقبل القبلة فان لم يتمكن استقبل القبلة بما امكنه من
صلوته وينحرف الى القبلة كلما انحرفت الدابة وان لم يتمكن استقبل القبلة
بتكبيرة الاحرام ولو لم يتمكن من ذلك اجزأته الصلاة وان لم يكن مستقبلا وكذا
المضطر الى الصلوة ماشيا مع ضيق الوقت ولو كان الراكب بحيث يتمكن من الركوع والسجود

لها ويكره اللثام للرجل والنقاب للمرأة وإن منع القراءة حرم ويكره الصلاة في قباء
مشدود إلا في الحرب وأن يؤم بغير رداء وأن يصحب شيئا من الحديد بارزا وفي
ثوب يتهم صاحبه وأن يصلي المرأة في خلخال له صوت ويكره الصلاة في ثوب فيه
تماثيل أو خاتم فيه صورة **المقدمة** الخامسة في مكان المصلي الصلاة في الأماكن
كلها جائزة بشرط أن يكون مملوكا أو مأذونا والإذن قد يكون بعوض كالأجرة
وشبهها أو بالإباحة وهي إما صريحة كقوله صل فيه أو بالفحوى كإذنه في الكون فيه
أو بشاهد الحال كما إذا كان هناك أمارة تشهد أن المالك لا يكره وإن كان المغصوب
لا يصح الصلاة فيه للغاصب ولا لغيره ممن علم بالغصب فإن صلى عامدا عالما كانت
صلاته باطلة وإن كان ناسيا أو جاهلا بالغصبية صحت صلاته ولو كان جاهلا بتحريم
المغصوب لم يعذر وإذا ضاق الوقت وهو آخذ في الخروج صحت صلاته ولو صلى ولم يتشاغل
بالخروج لم يصح ولو صلى في ملك غيره بإذنه ثم أمره بالخروج وجب عليه فإن صلى والحال
هذه كانت صلاته باطلة ويصلي وهو خارج إن كان الوقت ضيقا ولا يجوز أن يصلي وإلى جانبه
امرأة تصلي أو أمامه سواء صلت بصلاته أو كانت منفردة وسواء كانت محرما أو أجنبية وقيل
ذلك مكروه وهو الأشبه ويزول التحريم أو الكراهية إذا كان بينهما حائل أو مقدار
عشرة أذرع ولو كانت وراءه بقدر ما يكون موضع سجودها محاذيا لقدمه سقط
المنع ولو حصلا في موضع لا يتمكنان من التباعد صلى الرجل أولا ولا بأس أن يصلي في الموضع النجس إذا
كانت نجاسته لا تتعدى إليه ولا إلى بدنه وكان موضع الجبهة طاهرا ويكره الصلاة في
الحمام وبيوت الغائط ومبارك الإبل ومساكن النمل ومجرى المياه وأرض السبخة والثلج
وبين المقابر إلا أن يكون حائل ولو عنزة أو يكون بينه وبينها عشرة أذرع وبيوت النيران
وبيوت الخمور إذا لم تتعد إليه نجاستها وجواد الطرق وبيوت المجوس ولا بأس بالبيع
والكنائس ويكره أن يكون بين يديه نار مضرمة على الأظهر أو تصاوير وكذا يكره إلى المصحف

يجوز الصلوة في فرو السنجاب فانه لا يأكل اللحم وقيل لا يجوز والاول اظهر وفي الثعالب
والارانب روايتان اصحهما المنع **الرابعة** لا يجوز لبس الحرير المحض للرجال ولا الصلوة
فيه الا في الحرب او عند الضرورة كالبرد المانع من نزعه ويجوز للنساء مطلقا وفي
ما لا تتم الصلوة فيه منفردا كالتكة والقلنسوة تردد والاظهر الكراهية ويجوز الركوب
عليه وافتراشه على الاصح ويجوز الصلوة في ثوب مكفوف به واذا مزج بشيء مما تجوز
الصلوة فيه حتى خرج عن كونه محضا جاز لبسه والصلوة فيه سواء كان اكثر من الحرير او اقل منه
الخامسة الثوب المغصوب لا يجوز الصلوة فيه ولو اذن صاحبه لغير الغاصب او له جازت
الصلوة فيه مع تحقق الغصبية ولو اذن مطلقا جاز لغير الغاصب على الظاهر **السادسة**
لا يجوز الصلوة فيما يستر ظهر القدم كالشمشك ويجوز فيما له ساق كالخف والجورب
وتستحب في النعل العربية **السابعة** كل ما عدا ما ذكرناه تصح الصلوة فيه بشرط
ان يكون مملوكا او ماذونا فيه وان يكون طاهرا وقد بينا حكم الثوب النجس ويجوز
للرجل ان يصلي في ثوب واحد ولا يجوز ذلك للمرأة الا في ثوبين درع وخمار ساترة
جميع جسدها عدا الوجه والكفين وظاهر القدمين على تردد في القدمين
ويجوز ان يصلي الرجل عريانا اذا ستر قبله ودبره على كراهية واذا لم يجد ثوبا
سترهما بما وجده ولو بورق الشجر ومع عدم ما يستر به يصلي عريانا قائما ان كان
يأمن ان يراه احد وان لم يأمن صلى جالسا وفي الحالين يومي للركوع والسجود
والامة والصبية تصليان بغير خمار فان اعتقت في اثناء الصلوة وجب عليها
ستر راسها فان افتقرت الى فعل كثير استانفت وكذا الصبية اذا بلغت
في اثناء الصلوة بما لا يبطلها **الثامنة** تكره الصلوة في الثياب السود
ما عدا العمامة والخف وفي ثوب واحد رقيق للرجال فان حكى ما تحته لم يجز
ويكره ان يأتزر فوق القميص وان يشتمل الصماء او يصلي في عمامة لا حنك لها

بالاوقات متطهرا قائما على مرتفع ولو اذنت المرأة للنساء جاز ولو صلى منفردا ولم يؤذن ساهيا
رجع الى الاذان مستقبلا صلوته ما لم يركع وفيه رواية اخرى ويعطى الاجرة من بيت المال اذا
لم يوجد من يتطوع به الثالث في كيفية الاذان ولا يؤذن الا بعد دخول الوقت وقد رخص
تقديمه على الصبح لكن يستحب اعادته بعد طلوعه والاذان على الاشهر ثمانية عشر فصلا التكبير
اربع والشهادة بالتوحيد ثم بالرسالة ثم يقول حي على الصلوة ثم حي على الفلاح ثم حي على
خير العمل والتكبير بعده ثم التهليل كل فصل مرتان والاقامة فصولها مثنى مثنى ويزاد فيها قد قامت
الصلوة مرتين ويسقط من التهليل في اخرها مرة واحدة والترتيب شرط في صحة الاذان والاقامة
ويستحب فيهما سبعة اشياء ان يكون مستقبل القبلة وان يقف على اواخر الفصول ويتانى
في الاذان ويحدر في الاقامة وان لا يتكلم في خلالهما ويفصل بينهما بركعتين او سجدة
الا في المغرب فان الاولى ان يفصل بخطوة او سكتة وان يرفع الصوت به اذا كان ذكرا و
كل ذلك يتاكد في الاقامة ويكره الترجيع في الاذان الا ان يريد الاشعار وكذا يكره قول
الصلوة خير من النوم الرابع في احكام الاذان وفيه مسائل الاولى من نام في خلال
الاذان او الاقامة ثم استيقظ استحب له استئنافه ويجوز له البناء وكذا ان اغمي عليه
الثانية اذا اذن ثم ارتد جاز ان يعتد به ويقيم غيره ولو ارتد في اثناء الاذان ثم
رجع استانف على قول الثالثة يستحب لمن سمع الاذان ان يحكيه مع نفسه الرابعة
اذا قال الامام قد قامت الصلوة كره الكلام الا ما يتعلق بتدبير المصلين
الخامسة يكره للمؤذن ان يلتفت يمينا وشمالا لكن يلزم سمت القبلة في اذانه السادسة
اذا تشاح الناس في الاذان قدم الاعلم ومع التساوي يقرع بينهم السابعة اذا كانوا جماعة
جاز ان يؤذنوا جميعا والافضل اذا كان الوقت متسعا ان يؤذن واحد بعد واحد الثامنة
اذا سمع الامام اذان مؤذن جاز ان يجتزي به في الجماعة وان كان ذلك المؤذن منفردا التاسعة
من احدث في اثناء الاذان والاقامة تطهر وبنى والافضل ان يعيد الاقامة العاشرة

جوف الكعبة وتكره على سطحها وتكره في مرابط الخيل والحمير والبغال ولا بأس بمرابض الغنم وفي
بيت فيه مجوسي ولا بأس باليهودي والنصراني ويكره أن يكون بين يديه مصحف مفتوح أو حائط
ينز من بالوعة يبال فيها وقيل يكره إلى إنسان مواجه أو باب مفتوح المقدمة السادسة فيما
يسجد عليه لا يجوز السجود على ما ليس بأرض كالجلود والصوف والشعر ولا على ما هو من الأرض
إذا كان معدنا كالملح والعقيق والذهب والفضة والقير إلا عند الضرورة ولا على ما ينبت
من الأرض إذا كان مأكولا بالعادة كالخبز والفواكه وفي القطن والكتان روايتان أشهرهما
المنع ولا يجوز السجود على الوحل فإن اضطر أومأ ويجوز السجود على القرطاس ويكره إذا كان
فيه كتابة ولا يسجد على شيء من بدنه فإن منعه الحر عن السجود على الأرض سجد على ثوبه فإن لم يكن
فعلى كفه والذي ذكرناه إنما يعتبر في موضع الجبهة لا في بقية المساجد ويراعى فيه أن يكون مملوكا
أو مأذونا فيه وأن يكون خاليا من نجاسة وإذا كانت النجاسة في موضع محصور كالبيت
وشبهه وجهل موضع النجاسة لم يسجد على شيء منه ويجوز السجود في المواضع المتسعة دفعا
للمشقة المقدمة السابعة في الأذان والإقامة والنظر في أربعة أشياء الأول فيما يؤذن له
ويقام وهما مستحبان في الصلوات الخمس المفروضة أداء وقضاء للمنفرد والجامع للرجل والمرأة
لكن يشترط أن تسر المرأة وقيل هما شرطان في الجماعة والأول أظهر ويتأكدان فيما يجهر فيه
وأشدهما في الغداة والمغرب ولا يؤذن لشيء من النوافل ولا لشيء من الفرائض عدا الخمس بل
يقول المؤذن الصلاة ثلاثا وقاضي الصلوات الخمس يؤذن لكل واحدة ويقيم ولو أذن للأولى من ورده
ثم أقام للبواقي كان دونه في الفضل ويصلي يوم الجمعة الظهر بأذان وإقامة والعصر بإقامة وكذا
في الظهر والعصر بعرفة ولو صلى الإمام جماعة ثم جاء آخرون لم يؤذنوا ولم يقيموا على كراهية
ما دامت الأولى لم تتفرق فإن تفرقت صفوفهم أذن الآخرون وأقاموا وإذا أذن المنفرد ثم
أراد الجماعة أعاد الأذان والإقامة الثاني في المؤذن ويعتبر فيه العقل والإسلام والذكورة
ولا يشترط البلوغ بل يكفي كونه مميزا ويستحب أن يكون عدلا صيتا مبصرا بصيرا بالأوقات

الاعتماد على الحائط مع القدرة ولو قدر على القيام في بعض الصلوة وجب ان يقوم بقدر
مكنته والا صلى قاعدا وقيل حد ذلك ان لا يتمكن من المشي بقدر زمان صلوته والاول اظهر
والقاعد اذا تمكن من القيام للركوع وجب والا ركع جالسا واذا عجز عن القعود صلى
مضطجعا فان عجز صلى مستلقيا والاخيران يوميان لركوعهما وسجودهما ومن عجز عن
حالة في اثناء الصلوة انتقل الى ما دونها مستمرا كالقائم يعجز فيقعد او القاعد يعجز
فيضطجع او المضطجع يعجز فيستلقي وكذا بالعكس ومن لا يقدر على السجود يرفع ما يسجد
عليه فان لم يقدر اومأ والمسنون في هذا الفصل شيئان ان يتربع المصلي قاعدا في
حال قراءته وان يثني رجليه في حال ركوعه وقيل يتورك في حال تشهده الرابع القراءة
وهي واجبة وتتعين بالحمد في كل ثنائية وفي الاوليين من كل رباعية وثلاثية وتجب قراءتها
اجمع ولا تصح الصلوة مع الاخلال ولو بحرف واحد منها عمدا حتى التشديد وكذا اعرابها
والبسملة اية منها تجب قراءتها معها ولا تجزي المصلي ترجمتها ويجب ترتيب
كلماتها وآيها على الوجه المنقول فان خالف عمدا اعاد وان كان ناسيا استأنف
القراءة ما لم يركع فان ركع مضى في صلوته ولو ذكر ومن لا يحسنها يجب عليه التعلم فان
ضاق الوقت قرأ ما تيسر منها وان تعذر قرأ ما تيسر من غيرها او سبح الله وهلله
وكبره بقدر القراءة ثم يجب عليه التعلم والاخرس يحرك لسانه بالقراءة ويعقد
بها قلبه والمصلي في كل ثالثة ورابعة بالخيار ان شاء قرأ الحمد وان شاء سبح والقراءة افضل
للامام وقراءة سورة كاملة بعد الحمد في الاوليين واجبة في الفرائض مع سعة
الوقت وامكان التعلم للمختار وقيل لا تجب والاول احوط ولو قدم السورة على الحمد
اعادها او غيرها بعد الحمد ولا يجوز ان يقرأ في الفرائض شيئا من سور العزائم ولا ما يفوت
الوقت بقراءته ولا ان يقرن بين سورتين وقيل يكره وهو الاشبه ويجب الجهر بالحمد
والسورة في الصبح وفي اوليي المغرب والعشاء والاخفات في الظهرين وثالثة المغرب

من احدث في اثناء الصلاة تطهر واعادها ولا يستأنف الاقامة الا ان يتكلم **السادس عشر** من
صلى خلف امام لا يقتدى به اذّن لنفسه واقام فان خشي فوات الصلاة اقتصر على تكبيرتين وعلى
قوله قد قامت الصلاة وان اخل بشيء من فصول الاذان استحب للمأموم التلفظ به **الركن الثاني في**
افعال الصلاة وهي واجبة ومسنونة فالواجبات ثمانية الاول النية وهي ركن في الصلاة ولو اخل
بها عامدا او ناسيا لم تنعقد صلوته وحقيقتها استحضار صفة الصلاة في الذهن والقصد بها الى
امور اربعة الوجوب او الندب والقربة والتعيين وكونها اداء او قضاء ولا عبرة باللفظ ووقتها عند
اول جزء من التكبير ويجب استمرار حكمها الى اخر الصلاة وهو ان لا ينقض النية الاولى ولو نوى
الخروج من الصلاة لم تبطل على الاظهر وكذا لو نوى ان يفعل ما ينافيها فان فعله بطلت وكذا لو نوى
بشيء من افعال الصلاة الرياء او غير الصلاة ويجوز نقل النية في مواضع كنقل الظهر يوم الجمعة الى النافلة
لمن نسي قراءة الجمعة وقرأ غيرها وكنقل الفريضة الحاضرة الى سابقة عليها مع سعة الوقت **الثاني**
تكبيرة الاحرام وهي ركن ولا تصح الصلاة من دونها ولو اخل بها نسيانا وصورتها ان يقول الله
اكبر ولا تنعقد بمعناها ولو اخل بحرف منها لم تنعقد صلوته فان لم يتمكن من التلفظ بها كالاعجم
لزمه التعلم ولا يتشاغل بالصلاة مع سعة الوقت فان ضاق احرم بترجمتها والاخرس ينطق
بها على قدر الامكان فان عجز عن النطق اصلا عقد قلبه بمعناها مع الاشارة والترتيب فيها
واجب ولو عكس لم تنعقد الصلاة والمصلي بالخيار في التكبيرات السبع ايها شاء جعلها
تكبيرة الافتتاح ولو كبر ونوى الافتتاح ثم كبر ونوى الافتتاح بطلت صلوته فان كبر ثالثة ونوى
الافتتاح انعقدت الصلاة اخيرا ويجب ان يكبر قائما فلو كبر قاعدا مع القدرة او وهو آخذ
في القيام لم تنعقد صلوته والمسنون فيها اربعة ان يأتي بلفظ الجلالة من غير مد بين حروفها و
بلفظ اكبر على وزن افعل وان يسمع الامام من خلفه تلفظه بها وان يرفع المصلي يديه بها الى
اذنيه **الثالث القيام** وهو ركن مع القدرة فمن اخل به عمدا او سهوا بطلت صلوته واذا
امكنه القيام مستقلا وجب والا وجب ان يعتمد على ما يتمكن معه من القيام وروي جواز الاعتماد

السادسة من قرأ سورة من العزائم في النوافل يجب ان يسجد في موضع السجود وكذا ان قرأ غيره وهو يستمع ثم ينهض ويقرأ ما تخلف منها ويركع وان كان السجود في آخرها يستحب له قراءة الحمد ليركع عن قراءة **السابعة** المعوذتان من القرآن ويجوز ان يقرأ بهما في الصلوة فرضها ونفلها **الخامس** الركوع وهو واجب في كل ركعة مرة الا في الكسوف والآيات وهو ركن في الصلوة وتبطل بالاخلال به عمدا او سهوا على تفصيل سياتي **والواجب** فيه خمسة اشياء **الاول** ان ينحني بقدر ما يمكن وضع يديه على ركبتيه وان كانت يداه في الطول بحيث يبلغ ركبتيه من غير انحناء انحنى كما ينحني مستوي الخلقة واذا لم يتمكن من الانحناء لعارض اتى بما يتمكن منه فان عجز اصلا اقتصر على الايماء ولو كان كالراكع خلقة او لعارض وجب ان يزيد لركوعه يسير انحناء ليكون فارقا **الثاني** الطمانينة فيه بقدر ما يؤدي واجب الذكر مع القدرة ولو كان مريضا لا يتمكن سقطت عنه كما لو كان العليل في اصل الركوع **الثالث** رفع الراس منه فلا يجوز ان يهوي للسجود قبل انتصابه منه الا مع عذر ولو افتقر في انتصابه الى ما يعتمد وجب **الرابع** الطمانينة في الانتصاب وهو ان يعتدل قائما ويسكن ولو يسيرا **الخامس** التسبيح فيه وقيل يكفي الذكر ولو كان تكبيرا او تهليلا وفيه تردد واقل ما يجزي للمختار تسبيحة تامة واحدة وهي سبحان ربي العظيم وبحمده او يقول سبحان الله ثلاثا وفي الضرورة واحدة صغرى وهل يجب التكبير للركوع فيه تردد والاظهر الندب **والمسنون** في هذا القسم ان يكبر للركوع قائما رافعا يديه بالتكبير محاذيا اذنيه ويرسلهما ثم يركع وان يضع يديه على ركبتيه مفرجات الاصابع ولو كان باحديهما عذر وضع الاخرى ويرد ركبتيه الى خلفه ويسوي ظهره ويمد عنقه موازيا لظهره وان يدعو امام التسبيح وان يسبح ثلاثا او خمسا

والاخيرتين من العشاء واقل الجهر ان يسمعه القريب الصحيح السمع اذا استمع واقل الاخفات ان يسمع نفسه ان كان يسمع وليس على النساء جهر والمسنون فى هذا القسم الجهر بالبسملة فى موضع الاخفات فى اول الحمد واول السورة وترتيل القراءة والوقوف على مواضعه وقراءة سورة بعد الحمد فى النوافل وان يقرأ فى الظهرين والمغرب بالسور القصار كالقدر والجحد وفى العشاء بالاعلى والطارق وما شاكلهما وفى الصبح بالمدثر والمزمل وما ماثلهما وفى غداة الاثنين والخميس بهل اتى وفى المغرب والعشاء ليلة الجمعة بالجمعة والاعلى وفى صبحها بها وبقل هو الله احد وفى الظهرين بها وبالمنافقين ومنهم من يرى وجوب السورتين فى الظهرين وليس بمعتمد وفى نوافل النهار بالسور القصار ويسر بها وفى الليل بالطوال ويجهر بها ومع ضيق الوقت يخفف وان يقرأ قل يا ايها الكافرون فى المواضع السبعة ولو بدأ فيها بسورة التوحيد جاز ويقرأ فى اولى صلوة الليل قل هو الله احد ثلثين مرة وفى البواقى بسور الطوال ويسمع الامام من خلفه القراءة ما لم يبلغ العلو وكذا الشهادتين استحبابا واذا مر المصلى باية رحمة سالها وباية نقمة استعاذ منها **مسائل** سبع الاولى لا يجوز قول امين فى اخر الحمد وقيل هو مكروه **الثانية** الموالاة فى القراءة شرط فى صحتها فلو قرأ خلالها من غيرها استانف وكذا لو نوى قطع القراءة وسكت وفى قول يعيد الصلوة اما لو سكت فى خلال القراءة لا بنية القطع او نوى القطع ولم يقطع مضى فى صلوته **الثالثة** روى اصحابنا ان الضحى والم نشرح سورة واحدة وكذا الفيل ولايلاف قريش فلا يجوز افراد احديهما من صاحبتها فى كل ركعة ولا يفتقر الى البسملة بينهما على الاظهر **الرابعة** ان خافت فى موضع الجهر او عكس جاهلا او ناسيا لم يعد **الخامسة** يجزيه عوضا عن الحمد اثنا عشر تسبيحة صورتها سبحان الله والحمد لله ولا اله الا الله والله اكبر ثلثا وقيل يجزيه عشر وفى رواية تسع وفى اخرى اربع والعمل بالاول احوط **السادسة**

٣٤

في العزائم الاربع للقاري والمستمع ويستحب للسامع على الاظهر وفي البواقي مستحب على كل
حال وليس في شيء من السجدات تكبير ولا تشهد ولا تسليم ولا يشترط فيها الطهارة ولا استقبال
القبلة على الاظهر ولو نسيها اتى بها فيما بعد الثالثة سجدتا الشكر مستحبتان عند
تجدد النعم ودفع النقم وعقيب الصلوة ويستحب بينهما التعفير السابع التشهد وهو واجب في كل
ثنائية مرة وفي الثلاثية والرباعية مرتين ولو اخل بهما او باحدهما عامدا ابطل صلوته
والواجب في كل واحد منهما خمسة اشياء الجلوس بقدره والشهادتان والصلوة
على النبي واله عليهم السلام وصورتهما اشهد ان لا اله الا الله واشهد ان محمدا رسول
الله ثم ياتي بالصلوة على النبي واله ومن لم يحسن التشهد وجب عليه الاتيان بما يحسن منه مع ضيق الوقت
ثم يجب عليه التعلم ما لم يحسن منه ومسنون هذا القسم ان يجلس متوركا وصفته ان يجلس
على وركه الايسر ويخرج رجليه جميعا فيجعل ظاهر قدمه الايسر الى الارض وظاهر قدمه
الايمن الى باطن الايسر وان يقول ما زاد على الواجب من تحميد وغيره الثامن التسليم
وهو واجب على الاصح ولا يخرج من الصلوة الا به وله عبارتان احديهما ان يقول السلام
علينا وعلى عباد الله الصالحين والاخرى ان يقول السلام عليكم ورحمة الله وبركاته وبكل
منهما يخرج من الصلوة وبايهما بدا كان الثاني مستحبا ومسنون هذا القسم ان يسلم
المنفرد الى القبلة تسليمة واحدة ويومي بمؤخر عينيه الى يمينه والامام بصفحة وجهه وكذا المأموم
ثم ان كان على يساره غيره اوما بتسليمة اخرى الى يساره بصفحة وجهه ايضا واما المسنون
في الصلوة فخمسة الاول التوجه بست تكبيرات مضافة الى تكبيرة الافتتاح بان يكبر
ثلاثا ثم يدعو ثم يكبر اثنتين ويدعو ثم يكبر اثنتين ويتوجه ويتخير في السبع ايها
شاء اوقع معه نية الصلوة فيكون ابتداء الصلوة عندها الثاني القنوت وهو
في كل ثنائية قبل الركوع وبعد القراءة ويستحب ان يدعو فيه بالاذكار المروية والا فبما شاء واقله
ثلاث تسبيحات وفي الجمعة قنوتان في الاولى قبل الركوع والثانية بعد الركوع

او سبعا فما زاد وان يرفع الامام صوته بالذكر فيه وان يقول بعد انتصابه سمع الله لمن
حمده ويدعو بعده ويكره ان يركع ويداه تحت ثيابه **السادس السجود** وهو واجب
في كل ركعة سجدتان وهما ركن في الصلاة تبطل بالاخلال بهما من كل ركعة عمدا او سهوا
ولا تبطل بالاخلال بواحدة سهوا **وواجبات السجود ستة الاول** السجود على سبعة اعضاء
الجبهة والكفان والركبتان وابهاما الرجلين **الثاني** وضع الجبهة على ما يصح السجود عليه
فلو سجد على كور العمامة لم يجز **الثالث** ان ينحني للسجود حتى يساوي موضع جبهته موقفه
الا ان يكون علوا يسيرا بقدر لبنة لا ازيد فان عرض ما يمنع عن ذلك اقتصر على
ما يتمكن منه وان افتقر الى رفع ما يسجد عليه وجب وان عجز عن ذلك كله اوما ايماء
الرابع الذكر فيه وقيل يختص بالتسبيح كما قلناه في الركوع **الخامس** الطمانينة الا
مع الضرورة المانعة **السادس** رفع الراس من السجدة الاولى حتى يعتدل مطمئنا وفي
وجوب التكبير للاخذ فيه والرفع منه تردد والاظهر الاستحباب ويستحب فيه ان يكبر
للسجود قائما ثم يهوي للسجود سابقا بيديه الى الارض وان يكون موضع سجوده مساويا
لموقفه او اخفض وان يرغم بانفه ويدعو ويزيد على التسبيحة الواحدة ما تيسر ويدعو
بين السجدتين وان يقعد متوركا وان يجلس عقيب السجدة الثانية مطمئنا ويدعو
عند القيام ويعتمد على يديه سابقا برفع ركبتيه ويكره الاقعاء بين السجدتين
مسائل ثلاث الاولى من به ما يمنع من وضع الجبهة على الارض كالدمل اذا لم يستغرق
الجبهة يحتفر حفيرة ليقع السليم من جبهته على الارض فان تعذر سجد على احد
الجبينين فان كان هناك مانع سجد على ذقنه **الثانية** سجدات القران خمس
عشرة اربع منها واجبة وهي في سجدة لقمان وحم السجدة والنجم واقرا باسم ربك
واحدى عشرة مسنونة وهي في الاعراف والرعد والنحل وبني اسرائيل ومريم والحج
في موضعين والفرقان والنمل وص واذا السماء انشقت والسجود واجب في العزائم

ركعتان كالصبح يسقط معهما الظهر ويستحب فيهما الجهر وتجب بزوال الشمس ويخرج وقتها
اذا صار ظل كل شيء مثله ولو خرج الوقت وهو فيها اتم جمعة اماما كان او ماموما وتفوت الجمعة
بفوات الوقت ثم لا تقضى جمعة انما تقضى ظهرا ولو وجبت الجمعة فصلى الظهر وجب عليه السعي
فان ادركها والا اعاد الظهر ولم يجتز بالاولى فلو تيقن ان الوقت يتسع للخطبة وركعتين خفيفتين
وجبت الجمعة وان تيقن او غلب على ظنه ان الوقت لا يتسع لذلك فقد فاتت الجمعة ويصلي ظهرا
فاما لو لم يحضر الخطبة واول الصلوة فادرك مع الامام ركعة صلى جمعة وكذا لو ادرك الامام
راكعا في الثانية على قول ولو كبر وركع ثم شك هل كان الامام راكعا او رافعا لم يكن له جمعة
وصلى الظهر ثم الجمعة لا تجب الا بشروط الاول السلطان العادل او من نصبه فلو مات في اثناء
الصلوة لم تبطل وجاز ان يقدم الجماعة من يتم بهم الصلوة وكذا لو عرض للمنصوب ما يبطل الصلوة
من اغماء او حدث الثاني العدد وهو خمسة الامام احدهم وقيل سبعة والاول اشبه ولو
انفضوا في اثناء الخطبة او بعدها قبل التلبس بالصلوة سقط الوجوب واذا دخلوا في الصلوة ولو
بالتكبير وجب الاتمام ولو لم يبق الا واحد الثالث الخطبتان ويجب في كل واحدة منهما
الحمد لله والصلوة على النبي واله عليهم السلام والوعظ وقراءة سورة خفيفة وقيل يجزي
ولو اية واحدة مما يتم بها فائدتها وفي رواية سماعة يحمد الله ويثني عليه ثم يوصي بتقوى
الله سبحانه ويقرا سورة خفيفة من القران ثم يجلس ثم يقوم فيحمد الله ويثني عليه ويصلي على
النبي واله وعلى ائمة المسلمين ويستغفر للمؤمنين والمؤمنات ويجوز ايقاعهما قبل زوال
الشمس حتى اذا فرغ زالت وقيل لا يصح الا بعد الزوال والاول اظهر ويجب ان تكون الخطبة مقدمة
على الصلوة ولو بدا بالصلوة لم تصح الجمعة ويجب ان يكون الخطيب قائما وقت ايراده مع
القدرة ويجب الفصل بين الخطبتين بجلسة خفيفة وهل الطهارة شرط فيهما فيه تردد و
الاشبه انها غير شرط ويجب ان يرفع صوته بحيث يسمع العدد المعتبر فصاعدا وفيه تردد الرابع
الجماعة فلا تصح فرادى واذا حضر امام الاصل وجب عليه الحضور والتقدم فان منعه مانع جاز

بعد الركوع الثالث شغل النظر في حال قيامه الى موضع سجوده وفي حال القنوت الى باطن كفيه
وفي حال الركوع الى ما بين رجليه وفي حال السجود الى طرف انفه وفي حال التشهد الى حجره الرابع
شغل اليدين بان تكونا في حال القيام على فخذيه بحذاء ركبتيه وفي حال القنوت تلقاء وجهه وفي حال
الركوع على ركبتيه وفي حال السجود بحذاء اذنيه وفي حال التشهد على فخذيه الخامس التعقيب
وافضله تسبيح الزهراء عليها السلام ثم ما روي من الادعية والاذكار فيما يليها خاتمة قواطع الصلاة
قسمان احدهما ما يبطلها عمداً وسهواً وهو كل ما يبطل الطهارة سواء دخل تحت الاختيار او
خرج كالبول والغائط وما شابهه من موجبات الوضوء والجنابة والحيض وما شابهه من
موجبات الغسل وقيل لو احدث بما يوجب الوضوء سهواً تطهر وبنى وليس بمعتمد الثاني
لا يبطلها الا عمداً وضع اليمين على الشمال وفيه تردد والالتفات الى ما وراءه والكلام
بحرفين فصاعداً والقهقهة وان يفعل فعلاً كثيراً ليس من الصلاة والبكاء لشيء من امور
الدنيا والشرب على قول الا في صلاة الوتر لمن اصابه عطش وهو يريد الصوم في صبيحة تلك الليلة
لكن لا يستدبر القبلة وفي عقص الشعر للرجل تردد والاشبه الكراهية ويكره الالتفات
يميناً وشمالاً والتثاؤب والتمطي والعبث ونفخ موضع السجود والتنخم وان يبصق ويفرقع اصابعه
او يتأوه او يئن بحرف ويدافع البول والغائط والريح وان كان خفه ضيقاً استحب له
نزعه لصلاته مسائل اربع الاولى اذا عطس الرجل في الصلاة يستحب له ان يحمد الله وكذا ان
عطس غيره يستحب له تسميته الثانية اذا سلم عليه يجوز ان يرد مثل قوله سلام عليكم
ولا يقول وعليكم السلام على رواية الثالثة يجوز ان يدعو بكل دعاء يتضمن تسبيحاً او تحميداً
او طلب شيء مباح من امور الدنيا والآخرة قائماً وقاعداً وراكعاً وساجداً ولا يجوز ان يطلب
شيئاً محرماً ولو فعل بطلت صلاته الرابعة يجوز للمصلي ان يقطع صلاته اذا خاف تلف مال او فرار غريم
او تردي طفل وما شابه ذلك لا يجوز قطع الصلاة اختياراً الركن الثالث في بقية الصلوات
وفيه فصول الاول في صلاة الجمعة والنظر في الجمعة ومن يجب عليه وآدابها الجمعة ركعتان

ركعتان كالصبح يسقط معهما الظهر ويستحب فيهما الجهر وتجب بزوال الشمس ويخرج وقتها
اذا صار ظل كل شئ مثله ولو خرج الوقت وهو فيها اتم جمعة اماما كان او ماموما وتفوت الجمعة
بفوات الوقت ثم لا تقضى جمعة وانما تقضى ظهرا ولو وجبت الجمعة فصلى الظهر وجب عليه السعي
فان ادركها والا اعاد الظهر ولم يجتز بالاولى ولو تيقن ان الوقت يتسع للخطبة وركعتين خفيفتين
وجبت الجمعة وان تيقن وغلب على ظنه ان الوقت لا يتسع لذلك فقد فاتت الجمعة ويصلي ظهرا
فاما لو لم يحضر الخطبة واول الصلوة فادرك مع الامام ركعة صلى جمعة وكذا لو ادرك الامام
راكعا في الثانية على قول ولو كبر وركع ثم شك هل كان الامام راكعا او رافعا لم يكن له جمعة
وصلى الظهر ثم الجمعة لا تجب الا بشروط الاول السلطان العادل او من نصبه فلو مات في اثناء
الصلوة لم تبطل وجاز ان يقدم الجماعة من يتم بهم الصلوة وكذا لو عرض للمنصوب ما يبطل الصلوة
من اغماء او حدث الثاني العدد وهو خمسة الامام احدهم وقيل سبعة والاول اشبه ولو
انفضوا في اثناء الخطبة او بعدها قبل التلبس بالصلوة سقط الوجوب واذا دخلوا في الصلوة ولو
بالتكبير وجب الاتمام ولو لم يبق الا واحد الثالث الخطبتان ويجب في كل واحدة منهما
الحمد لله والصلوة على النبي وآله عليهم السلام والوعظ وقراءة سورة خفيفة وقيل يجزي
ولو آية واحدة مما يتم بها فائدتها وفي رواية سماعة يحمد الله ويثني عليه ثم يوصي بتقوى
الله سبحانه ويقرأ سورة خفيفة من القرآن ثم يجلس ثم يقوم فيحمد الله ويثني عليه ويصلي على
النبي وآله وعلى ائمة المسلمين ويستغفر للمؤمنين والمؤمنات ويجوز ايقاعهما قبل زوال
الشمس حتى اذا فرغ زالت وقيل لا يصح الا بعد الزوال والاول اظهر ويجب ان تكون الخطبة مقدمة
على الصلوة ولو بدأ بالصلوة لم تصح الجمعة ويجب ان يكون الخطيب قائما وقت ايراده مع
القدرة ويجب الفصل بين الخطبتين بجلسة خفيفة وهل الطهارة شرط فيهما فيه تردد
والاشبه انها غير شرط ويجب ان يرفع صوته بحيث يسمع العدد المعتبر فصاعدا وفيه تردد الرابع
الجماعة فلا تصح فرادى واذا حضر امام الاصل وجب عليه الحضور والتقدم فان منعه مانع جاز

بعد الركوع الثاني شغل النظر في حال قيامه الى موضع سجوده وفي حال القنوت الى باطن كفيه وفي حال الركوع الى ما بين رجليه وفي حال السجود الى طرف انفه وفي حال التشهد الى حجره الرابعة شغل اليدين بان تكونا في حال القيام على فخذيه بحذاء ركبتيه وفي حال القنوت تلقاء وجهه وفي حال الركوع على ركبتيه وفي حال السجود بحذاء اذنيه وفي حال التشهد على فخذيه الخامسة التعقيب وافضله تسبيح الزهراء عليها السلام ثم ما روي من الادعية والاذكار فيما يليق

خاتمة في قواطع الصلاة قسمان احدهما يبطلها عمدا وسهوا وهو كل ما يبطل الطهارة سواء دخل تحت الاختيار او خرج كالبول والغائط وما شابهه من موجبات الوضوء والجنابة والحيض وما شابهه من موجبات الغسل وقيل لو احدث بما يوجب الوضوء سهوا تطهر وبنى وليس بمعتمد الثاني لا يبطلها الا عمدا وهو وضع اليمين على الشمال وفيه تردد والالتفات الى ما وراءه والكلام بحرفين فصاعدا والقهقهة وان يفعل فعلا كثيرا ليس من الصلاة والبكاء لشيء من امور الدنيا والشرب على قول الا في صلاة الوتر لمن اصابه عطش وهو يريد الصوم في صبيحة تلك الليلة لكن لا يستدبر القبلة وفي عقص الشعر للرجل تردد والاشبه الكراهة ويكره الالتفات يمينا وشمالا والتثاؤب والتمطي والعبث ونفخ موضع السجود والتنخم وان يبصق او يفرقع اصابعه او يتأوه او يئن بحرف واحد او يدافع البول او الغائط او الريح وان كان خفه ضيقا استحب له نزعه لصلاته

مسائل اربع الاولى اذا عطس الرجل في الصلاة يستحب له ان يحمد الله وكذا ان عطس غيره يستحب له تسميته الثانية اذا سلم عليه يجوز ان يرد مثل قوله سلام عليكم ولا يقول وعليكم السلام على رواية الثالثة يجوز ان يدعو بكل دعاء يتضمن تسبيحا او تحميدا او طلب شيء مباح من امور الدنيا والآخرة قائما وقاعدا وراكعا وساجدا ولا يجوز ان يطلب شيئا محرما ولو فعل بطلت صلاته الرابعة يجوز للمصلي ان يقطع صلاته اذا خاف تلف مال او فرار غريم او تردي طفل وما شابه ذلك ولا يجوز قطع الصلاة اختيارا

الركن الثاني في بقية الصلوات وفيه فصول الاول في صلاة الجمعة والنظر في الجمعة ومن يجب عليه وآدابها الجمعة ركعتان

٣٨

يجلس فيهما ويسجد للاول ويتم ثانية والاول ظهر واما آداب الجمعة فالغسل والتنفل
بعشرين ركعة ست عند انبساط الشمس وست عند ارتفاعها وست قبل الزوال وركعتان عند الزوال
ولو اخر النافلة الى بعد الزوال جاز وافضل من ذلك تقديمها وان صلى بين الفرضين ست ركعات
من النافلة جاز وان يباكر المصلي الى المسجد الاعظم بعد ان يحلق راسه ويقص اظفاره ويا[خذ]
من شاربه وان يكون على سكينة ووقار متطيبا لابسا افضل ثيابه وان يدعو امام توجهه
وان يكون الخطيب بليغا مواظبا على الصلوات في اول اوقاتها ويكره له الكلام في اثناء الخطبة
بغيرها ويستحب له ان يتعمم شاتيا كان او قائظا ويرتدي ببرد يمنية وان يكون معتمدا
على شيء وان يسلم اولا وان يجلس امام الخطبة واذا سبق الامام الى قراءة سورة فليعدل
الى الجمعة وكذا في الثانية يعدل الى سورة المنافقين ما لم يتجاوز نصف السورة الا في
سورة الجحد والتوحيد ويستحب الجهر بالظهر في يوم الجمعة ومن يصلي ظهرا فالافضل
ايقاعها في المسجد الاعظم واذا لم يكن امام الجمعة ممن يقتدى به جاز ان يقدم المأموم
صلاته على الامام ولو صلى معه ركعتين واتمها بعد تسليم الامام ظهرا كان افضل الفصل
الثاني في صلوة العيدين والنظر فيها وفي سننها وهي واجبة مع وجود الامام بالشروط
المعتبرة في الجمعة وتجب جماعة ولا يجوز التخلف الا مع العذر فيجوز حينئذ ان يصلي
منفردا ندبا ولو اختلت الشرائط سقط الوجوب واستحب الاتيان بها جماعة وفرادى
ووقتها ما بين طلوع الشمس الى الزوال ولو فاتت لم تقض وكيفيتها ان يكبر للافتتاح ثم يقرأ
الحمد وسورة والافضل ان يقرأ الاعلى ثم يكبر بعد القراءة على الاظهر ويقنت بالمرسوم
حتى يتم خمسا ثم يكبر ويركع فاذا سجد السجدتين قام بغير تكبير فيقرأ الحمد وسورة والافضل
ان يقرأ الغاشية ثم يكبر اربعا يقنت بينها اربعا ثم يكبر خامسة للركوع ويركع ويكون
الزائد عن المعتاد تسعا خمس في الاولى واربع في الثانية غير تكبيرة الاحرام وتكبيرتي
الركوع وسنن هذه الصلوة الاصحار بها الا بمكة والسجود على الارض وان يقول المؤذن

ان يستتب **الخامسة** ان لا يكون هناك جمعة اخرى وبينهما دون ثلثة اميال فان
اتفقتا بطلتا وان سبقت احديهما ولو بتكبيرة الاحرام بطلت المتأخرة ولو لم يتحقق
السابقة اعادا ظهرا **النظر الثاني** فيمن يجب عليه ويراعى فيه شروط سبعة التكليف والذكورة
والحرية والحضر والسلامة من العمى والمرض والعرج وان لا يكون همّا ولا بينه وبين الجمعة ازيد من فرسخين وكل
هؤلاء اذا تكلفوا الحضور وجبت عليهم الجمعة وانعقدت بهم سوى من خرج عن التكليف والمرأة وفي العبد
تردد ولو حضر الكافر لم تصح منه ولم تنعقد به وان كانت واجبة عليه وتجب الجمعة على اهل السواد
كما تجب على اهل المدن مع استكمال الشروط وكذا على الساكن بالخيم كالبادية اذا كانوا قاطنين

وهنا مسائل الاولى من انعتق بعضه لا تجب عليه الجمعة ولو هاياه مولاه
واتفقت الجمعة في يوم نفسه على الاظهر وكذا المكاتب والمدبر **الثانية** من سقطت عنه الجمعة يجوز ان يصلي الظهر
في اول وقتها ولا يجب عليه تأخيرها حتى تفوت الجمعة بل لا يستحب ولو حضر الجمعة بعد ذلك لم تجب عليه
الثالثة اذا زالت الشمس لم يجز السفر لتعين الجمعة ويكره بعد طلوع الفجر **الرابعة** الاصغاء
الى الخطبة هل هو واجب فيه تردد وكذا تحريم الكلام في اثنائها لكن ليس مبطلا للجمعة
الخامسة يعتبر في امام الجمعة كمال العقل والايمان والعدالة وطهارة المولد والذكورة ويجوز ان يكون عبدا
وهل يجوز ان يكون ابرص او اجذم فيه تردد والاشبه الجواز وكذا الاعمى **السادسة** المسافر اذا نوى الاقامة في بلد
عشرة ايام فصاعدا وجبت عليه الجمعة وكذا اذا لم ينو الاقامة ومضى عليه ثلثون يوما في مصر واحد
السابعة الاذان الثاني يوم الجمعة بدعة وقيل مكروه والاول اشبه **الثامنة** يحرم البيع
يوم الجمعة بعد الاذان فلو باع اثم وكان البيع صحيحا على الاظهر ولو كان احد المتعاقدين ممن لا يجب
عليه السعي كان البيع سائغا بالنظر اليه حراما بالنظر الى الآخر **التاسعة** اذا لم يكن الامام موجودا
ولا من نصبه الامام للصلوة وامكن الاجتماع والخطبتان قيل يستحب ان يصلي جمعة وقيل لا يجوز والاول اظهر
العاشرة اذا لم يتمكن المأموم من السجود مع الامام في الاولى فان امكنه السجود واللحاق به قبل الركوع
والا اقتصر على متابعته في السجدتين وينوي بهما الاولى فان نوى بهما الثانية قيل تبطل الصلوة وقيل يحذفهما

الكسوف لا يجب القضاء ومع العلم والتفريط او النسيان يجب القضاء في الجميع **واما** كيفيتها فهو ان يحرم ثم يقرأ الحمد وسورة ثم يركع ثم يرفع راسه فان كان لم يتم السورة قرأ من حيث قطع وان كان اتم قرأ الحمد ثانيا ثم قرأ سورة حتى يتم خمسا على هذا الترتيب ثم يسجد اثنتين ثم يقوم ويقرأ الحمد وسورة معتمدا ترتيبه الاول ثم يتشهد ويسلم ويستحب فيها الجماعة واطالة الصلاة بمقدار زمان الكسوف وان يعيد الصلاة ان فرغ قبل الانجلاء وان يكون مقدار ركوعه بمقدار زمان قرائته وان يقرأ السور الطوال مع سعة الوقت وان يكبر عند كل رفع من كل ركوع الا في الخامس والعاشر فانه يقول سمع الله لمن حمده وان يقنت خمس قنوتات **واما** احكامها ففيه مسائل ثلاث **الاول** اذا حصل الكسوف في وقت فريضة حاضرة كان مخيرا في الاتيان بايهما شاء ما لم تتضيق الحاضرة فتكون اولى وقيل الحاضرة اولى والاول اشبه **الثانية** اذا اتفق الكسوف في وقت نافلة الليل فالكسوف اولى ولو خرج وقت النافلة ثم تقضى النافلة **الثالثة** يجوز ان يصلي صلاة الكسوف على ظهر الدابة وماشيا وقيل لا يجوز ذلك الا مع العذر وهو الاشبه **الفصل الرابع** في الصلاة على الاموات وفيه اقسام **الاول** من يصلى عليه وهو من كان مظهرا للشهادتين او طفلا له ست سنين ممن له حكم الاسلام ويتساوى الذكر في ذلك والانثى والحر والعبد ويستحب الصلاة على من لم يبلغ ذلك اذا ولد حيا فان وقع سقطا لم يصل عليه ولو ولجته الروح **الثاني** في المصلي واحق الناس بالصلاة اولاهم بميراثه والاب اولى من الابن وكذا الولد اولى من الجد والاخ والعم والاخ من الاب والام اولى ممن يمت باحدهما والزوج اولى بالمرأة من عصباتها وان قربوا واذا كان الاولياء جماعة فالذكر اولى من الانثى والحر اولى من العبد ولا يتقدم الولي الا اذا استكملت فيه شرائط الامامة والا قدم غيره واذا تساوى الاولياء قدم الافقه فالاقرأ فالاسن فالاصبح ولا يجوز ان يتقدم احد الا باذن الولي سواء كان بشرائط الامامة او لم يكن بعد ان يكون مكلفا وامام الاصل اولى بالصلاة من كل احد والهاشمي اولى من غيره اذا قدمه الولي وكان بشرائط الامامة ويجوز ان تؤم المرأة بالنساء ويكره

٤٣

الصلوة ثلثا فانه لا اذان لغير الخمس وان يخرج الامام حافيا ماشيا على سكينة ووقار ذاكرا
لله سبحانه وان يطعم قبل خروجه في الفطر وبعد عوده في الاضحى مما يضحي به وان يكبر في الفطر
عقيب اربع صلوات اولها المغرب ليلة الفطر وآخرها صلوة العيد وفي الاضحى عقيب خمس
عشرة صلوة اولها الظهر يوم النحر ان كان بمنى وفي الامصار عقيب عشر يقول الله اكبر الله
اكبر وفي الثالثة تردد لا اله الا الله والله اكبر الحمد لله على ما هدانا وله الشكر على ما اولانا
ويزيد في الاضحى ورزقنا من بهيمة الانعام ويكره الخروج بالسلاح وان يتنفل قبل الصلوة
وبعدها الا بمسجد النبي ص بالمدينة فانه يصلي ركعتين قبل خروجه. مسائل خمس الاولى
التكبير الزائد هل هو واجب فيه تردد والاشبه الاستحباب وبتقدير الوجوب هل القنوت
واجب الاظهر لا وبتقدير وجوبه هل يتعين فيه لفظ الاظهر انه لا يتعين الثانية
اذا اتفق عيد وجمعة فمن حضر العيد كان بالخيار في حضور الجمعة وعلى الامام ان
يعلمهم ذلك في خطبته وقيل الترخيص مختص بمن كان نائيا عن البلد كاهل السواد دفعا
لمشقة العود وهو الاشبه الثالثة الخطبتان في العيدين بعد الصلوة وتقديمهما
بدعة ولا يجب استماعهما بل يستحب الرابعة لا ينقل المنبر من الجامع بل يعمل
شبه المنبر من طين استحبابا الخامسة اذا طلعت الشمس حرم السفر حتى يصلي
صلوة العيد ان كان ممن تجب عليه وفي خروجه بعد الفجر وقبل طلوعها تردد والاشبه
الجواز الفصل الثاني في صلوة الكسوف والكلام في سببها وكيفيتها وحكمها اما الاول
فتجب عند كسوف الشمس وخسوف القمر والزلزلة وهل تجب لما عدا ذلك من ريح مظلمة وغيرها من اخاويف
السماء قيل نعم وهو المروي وقيل لا بل تستحب وقيل تجب للريح المخوفة والظلمة الشديدة حسب ووقتها
في الكسوف من حين ابتدائه الى حين انجلائه فان لم يتسع لها لم تجب وكذا الرياح والاخاويف
ان قلنا بالوجوب وفي الزلزلة تجب وان لم يطل المكث ويصلي بنية الاداء وان سكنت ومن
لم يعلم بالكسوف حتى خرج الوقت لم يجب القضاء الا ان يكون القرص قد احترق كله وفي غير الكسوف

فريضة حاضرة ولو خيف على الميت مع سعة الوقت قدمت الصلوة عليه الخامسة

اذا صلى على جنازة بعض الصلوة ثم حضرت اخرى كان مخيرا ان شاء استانف الصلوة عليهما
وان شاء اتم الاولى على الاول واستانف للثاني الفصل الخامس في الصلوة المرغبات وهي قسمان

النوافل اليومية وقد ذكرناها وما عدا ذلك وهو ينقسم الى قسمين فمنه ما لا يختص وقتا بعينه

وهذا القسم كثير غير انا نذكر مهمه وهو صلوات الاول صلوة الاستسقاء وهي مستحبة عند

غور الانهار وفتور الامطار وكيفيتها مثل كيفية صلوة العيد غير انه يجعل موضع القنوت في

العيد استعطاف الله سبحانه وسؤاله الرحمة بارسال الغيث ويتخير من الادعية ما تيسر له والا
فليقل ما نقل في اخبار اهل البيت عليهم السلام ومسنونات هذه الصلوة ان يصوم الناس ثلثة

ايام ويكون خروجهم يوم الثالث ويستحب ان يكون ذلك الثالث الاثنين فان لم يتيسر فالجمعة

وان يخرجوا الى الصحراء حفاة على سكينة ووقار ولا يصلوا في المساجد الا بمكة وان يخرجوا معهم
الشيوخ والاطفال والعجائز ولا يخرجوا ذميا ويفرقوا بين الاطفال وامهاتهم فاذا فرغ الامام

من صلوته حول رداءه ثم استقبل القبلة وكبر مائة رافعا بها صوته وسبح الى يمينه كذلك و

هلل عن يساره مثل ذلك واستقبل الناس وحمد الله مائة وهم يتابعونه في كل ذلك ثم

يخطب ويبالغ في تضرعاته فان تاخرت الاجابة كرروا الخروج حتى تدركهم الرحمة وكما تجوز

هذه الصلوة عند قلة الامطار فانها تجوز عند جفاف مياه العيون والابار الثانية صلوة

الاستخارة وصلوة الحاجة وصلوة الشكر وصلوة الزيارات ومنها ما يختص وقتا معينا وهو
صلوات الاولى نافلة شهر رمضان والاشهر في الروايات استحباب الف ركعة في شهر رمضان زيادة

على النوافل المرتبة يصلي في كل ليلة عشرين ركعة ثمان ركعات بعد المغرب واثنتي عشرة ركعة بعد

العشاء على الاظهر وفي كل ليلة من العشر الاواخر ثلثين على الترتيب المذكور وفي ليالي
الافراد الثلث في كل ليلة مائة ركعة وروي انه يقتصر في ليالي الافراد على المائة فيبقى
عليه ثمانون يصلي في كل جمعة عشر ركعات بصلوة علي وفاطمة وجعفر عليهم السلام وفي اخر

ان تبرز عنهن بل تقف في صفهن وكذا الرجال العراة وغيرهما من الائمة يبرز امام الصف ولو كان

المؤتم واحدا واذا اقتدى النساء بالرجل وقفن خلفه وان كان وراءه رجال وقفن خلفهم وان كان

فيهن حائض انفردت عن صفهن استحبابا **الثالث** في كيفية الصلاة وهي خمس تكبيرات

والدعاء بينهن غير لازم ولو قلنا بوجوبه لم نوجب لفظا على التعيين وافضل ما يقال ما رواه محمد بن

مهاجر عن امه ام سلمة عن ابي عبد الله عليه السلام قال كان رسول الله صلى الله عليه واله اذا

صلى على ميت كبر وتشهد ثم كبر وصلى على الانبياء ودعا ثم كبر ودعا للمؤمنين ثم كبر الرابعة

ودعا للميت ثم كبر وانصرف وان كان منافقا اقتصر المصلي على الاربع وانصرف بالرابعة وتجب

فيها النية واستقبال القبلة وجعل راس الجنازة الى يمين المصلي وليس الطهارة من شرطها

ولا يجوز التباعد عن الجنازة كثيرا ولا يصلى على الميت الا بعد تغسيله وتكفينه فان لم يكن

له كفن جعل في القبر وسترت عورته وصلي عليه بعد ذلك وسنن الصلاة ان يقف الامام

عند وسط الرجل وصدر المرأة وان اتفقا جعل الرجل مما يلي الامام والمرأة وراءه و

يجعل صدرها محاذيا لوسطه ليقف الامام موقف الفضيلة ولو كان طفلا جعل من وراء

المرأة وان يكون المصلي متطهرا وينزع نعليه ويرفع يديه في اول تكبيرة اجماعا وفي البواقي

على الاظهر ويستحب عقيب الرابعة ان يدعو له ان كان مؤمنا وعليه ان كان منافقا

وبدعاء المستضعفين ان كان كذلك وان جهله سأل الله ان يحشره مع من كان يتولاه وفي الطفل

(اللهم اجعله مصلحا لحال ابيه شافعا لهما) فاذا فرغ من الصلاة وقف حتى ترفع الجنازة وان يصلى

على الجنازة في المواضع المعتادة ولو صلى في المساجد جاز وتكره الصلاة على الجنازة الواحدة مرتين

مسائل خمس **الاولى** من ادرك الامام في اثناء صلاته تابعه فاذا فرغ اتم ما بقي عليه ولاء

ولو رفعت الجنازة او دفنت اتم ولو على القبر **الثانية** اذا سبق المأموم بتكبيرة او ما زاد

استحب له اعادتها مع الامام **الثالثة** يجوز ان يصلى على القبر يوما وليلة من لم يصل عليه

لا يصلى عليه بعد ذلك **الرابعة** الاوقات كلها صالحة لصلاة الجنازة الا عند تضيق وقت فريضة

وصلى أعاد. وأما السهو فإن أخل بركن أعاد كمن أخل بالقيام حتى نوى أو بالنية حتى كبر أو بالتكبير
حتى قرأ أو بالركوع حتى سجد أو بالسجدتين حتى ركع فيما بعد وقيل يسقط الزائد ويأتي بالفائت
وقيل يختص هذا الحكم بالأخيرتين ولو كان في الأوليين استأنف والأول أظهر وكذا لو زاد في الصلاة
ركعة أو ركوعا أو سجدتين أعاد سهوا وعمدا وقيل لو شك في الركوع فركع ثم ذكر أنه كان ركع
أرسل نفسه ذكره الشيخ وعلم الهدى والأشبه البطلان وإن نقص فإن ذكر قبل فعل ما يبطل الصلاة أتم
ولو كانت ثنائية وإن ذكر بعد أن فعل ما يبطلها عمدا وسهوا أعاد وإن كان يبطلها عمدا لا سهوا
كالكلام فيه تردد والأشبه الصحة وكذا لو ترك التسليم ثم ذكر ولو ترك سجدتين ولم يدر أهما
من ركعتين أو ركعة بنى على الاحتياط ولو كانتا من ركعتين ولم يدر من أيتهما
قيل يعيد لأنه لم تسلم له الأوليان يقينا والأظهر أنه لا إعادة وعليه سجدتا السهو وإن أخل
بواجب غير ركن فمنه ما لا يتم معه الصلاة من غير تدارك ومنه ما يتدارك من غير سجود ومنه
ما يتدارك مع سجدتي السهو فالأول من نسي القراءة أو الجهر أو الإخفات في مواضعه أو قراءة الحمد
أو قراءة السورة حتى ركع أو الذكر في الركوع أو الطمأنينة فيه حتى رفع رأسه أو الطمأنينة فيه
حتى سجد أو الذكر في السجود أو السجود على الأعضاء السبعة أو الطمأنينة فيه حتى رفع رأسه أو رفع
رأسه من السجود أو الطمأنينة فيه حتى سجد ثانيا أو الذكر في السجود الثاني أو السجود على الأعضاء
السبعة أو الطمأنينة فيه حتى رفع منه والثاني من نسي قراءة الحمد حتى قرأ السورة استأنف الحمد وسورة
وكذا لو نسي الركوع وذكر قبل أن يسجد قام فركع ثم سجد وكذا لو ترك السجدتين أو إحداهما أو
التشهد وذكر قبل أن يركع رجع فتلافاه ثم قام فأتى بما يلزم من قراءة أو تسبيح ثم ركع ولا
يجب في هذين الموضعين سجدتا السهو وقيل في الأول [...] ولو ترك الصلاة على النبي
وآله عليهم السلام حتى سلم قضاها [...] والثالث من ترك سجدة أو التشهد
ولم يذكر حتى ركع قضاهما أو أحدهما بعد التسليم وسجد للسهو [...] أما
الأول من يشك في عدد الواجبة الثنائية كالصبح وصلاة السفر وصلاة الجمعة (?) [...]

عشرين وصلاة علي عليه السلام في عشية تلك الجمعة عشرين وصلاة فاطمة عليها السلام وصلاة
امير المؤمنين عليه السلام اربع ركعات بتشهدين وتسليمتين يقرأ في كل ركعة الحمد مرة وخمسين
مرة قل هو الله احد وصلاة فاطمة عليها السلام ركعتان يقرأ في الاولى الحمد مرة وبالقدر مائة
مرة وفي الثانية بالحمد مرة وسورة التوحيد مائة مرة وصلاة جعفر اربع ركعات بتسليمتين يقرأ في
الاولى الحمد مرة واذا زلزلت مرة ثم يقول خمس عشرة سبحان الله والحمد لله ولا اله الا الله والله اكبر
ويقولها عشرا وهكذا يقولها عشرا بعد رفع راسه وفي سجوده وبعد رفعه وفي سجوده ثانيا
وبعد الرفع منه فيكون في كل ركعة خمس وسبعون مرة ويقرأ في الثانية والعاديات وفي الثالثة
اذا جاء نصر الله وفي الرابعة قل هو الله احد ويستحب ان يدعو في اخر سجدة بالدعاء المخصوص
الثاني صلاة ليلة الفطر ركعتان يقرأ في الاولى الحمد مرة والف مرة قل هو الله احد
وفي الثانية الحمد مرة وقل هو الله مرة وصلاة يوم الغدير وهو الثامن عشر من ذي الحجة
قبل الزوال بنصف ساعة وصلاة ليلة النصف من شعبان وصلاة ليلة المبعث ويومه
وتفصيل هذه الصلوات وما يقال فيها وبعدها مذكور في كتب العبادات **خاتمة** كل
النوافل يجوز ان يصليها الانسان قاعدا وقائما افضل وان جعل كل ركعتين من جلوس مقام
ركعة كان افضل **الركن الرابع** في التوابع وفيه فصول **الاول** في الخلل الواقع في الصلاة
وهو اما عن عمد او سهو او شك اما العمد فمن اخل بشيء من واجبات الصلاة عامدا فقد ابطل صلاته
شرطا كان ما اخل به او جزءا منها او كيفية او تركا او فعل ما يجب تركه او ترك ما يجب فعله
جهلا بوجوبه الا الجهر والاخفات في موضعهما ولو جهل غصبية الثوب الذي يصلي فيه
او المكان او نجاسة الثوب او البدن او موضع السجود فلا اعادة **فروع الاول** اذا توضأ
بماء مغصوب مع العلم بالغصبية وصلى اعاد الطهارة والصلاة ولو جهل غصبية الماء لم يعد
الثاني اذا لم يعلم ان الجلد ميتة فصلى فيه ثم علم لم يعد اذا كان في يد مسلم او اشتراه من سوق المسلمين
فان اخذه من غير مسلم او وجده مطروحا اعاد **الثالث** اذا لم يعلم انه من جنس ما يصلى فيه

الامام واجبا اذا عرض له السبب ولو انفرد احدهما كان له حكم نفسه وموضعهما بعد التسليم للزيادة والنقصان وقيل قبله وقيل بالتفصيل والاول اظهر وصورتهما ان يكبر مستحبا ثم يسجد ثم يرفع راسه ثم يسجد ثانيا ثم يرفع راسه ويتشهد تشهدا خفيفا ثم يسلم وهل يجب فيهما الذكر فيه تردد ولو وجب هل يتعين بلفظ الاشبه لا ولو اهملهما عمدا لم تبطل الصلوة وعليه الاتيان بهما ولو طالت المدة

الفصل الثاني في قضاء الصلوة والكلام في سبب الفوات والقضاء ولواحقه **اما السبب** فمنه ما يسقط معه القضاء وهو سبعة الصغر والجنون والاغماء على الاظهر والحيض والنفاس والكفر الاصلي وعدم التمكن من فعل ما يستبيح به الصلوة من وضوء او غسل او تيمم وقيل يقضي عند التمكن والاول اشبه وما عداه يجب معه القضاء كالاخلال بالفريضة عمدا او سهوا عدا الجمعة والعيدين وكذا النوم ولو استوعب الوقت ولو زال عقل المكلف بشيء من قبله كالمسكر وشرب المرقد وجب القضاء لانه سبب في زوال العقل غالبا ولو اكل غذاء مؤذيا فآل الى الاغماء لم يقض ولو ارتد المسلم واسلم الكافر ثم كفر وجب عليه قضاء زمان ردته **واما القضاء** فانه يجب قضاء الفائتة اذا كانت واجبة ويستحب اذا كانت نافلة موقتة استحبابا مؤكدا فان فاتت بمرض لا يزيل العقل لم يتأكد الاستحباب ويستحب ان يتصدق عن كل ركعتين بمد فان لم يتمكن فعن كل يوم بمد ويجب قضاء الفائتة وقت الذكر ما لم يتضيق وقت حاضرة وتترتب السابقة على اللاحقة كالظهر على العصر والعصر على المغرب والمغرب على العشاء سواء كان ذلك ليوم حاضر او صلوات ايام فائتة ان صلى الحاضرة وقيل بترتيبها والاول اشبه ولو كان عليه صلوة فنسيها وصلى الحاضرة لم يعد ولو ذكر في اثنائها عدل الى السابقة ولو صلى الحاضرة مع الذكر اعاد ولو دخل في نافلة وذكر في اثنائها ان عليه فريضة استأنف الفريضة ويقضي صلوة السفر قصرا ولو في الحضر وصلوة الحضر تماما ولو في السفر **واما اللواحق** فمسائل **الاولى** من فاتته فريضة من الخمس غير معينة قضى صبحا ومغربا واربعا عما في ذمته وقيل يقضي صلوة يوم والاول مروي وهو اشبه ولو فاتته من ذلك مرات لا يعلمها قضى كذلك حتى يغلب على ظنه انه وفى **الثانية** اذا فاتته صلوة معينة ولم يعلم كم مرة كرر من تلك الصلوة

والكسوف وكذا المغرب **الثاني** اذا شك في شيء من افعال الصلوة فان كان في موضعه اتى به واتم و
ان انتقل مضى في صلوته سواء كان ذلك الفعل ركنا او غيره وسواء كان في الاوليين او الاخريين
على الاظهر **تفريع** اذا تحقق نية الصلوة وشك هل نوى ظهرا او عصرا اداء او قضاء نفلا او فرضا
استانف **الثالث** اذا شك في اعداد الرباعية فان كان في الاوليين اعاد وكذا ان لم يدر كم
صلى وان تيقن الاوليين وشك في الزايد وجب عليه الاحتياط **ومسائله** اربع **الاولى** من
شك بين الاثنين والثلاث بنى على الثلاث واتم وتشهد وسلم ثم استانف ركعة من قيام
او ركعتين من جلوس **الثانية** من شك بين الثلاث والاربع بنى على الاربع وتشهد و
سلم واحتاط كالاولى **الثالثة** من شك بين الاثنين والاربع بنى على الاربع وتشهد وسلم
ثم اتى بركعتين من قيام **الرابعة** من شك بين الاثنين والثلاث والاربع بنى على الاربع وتشهد وسلم
ثم اتى بركعتين من قيام وركعتين من جلوس **وههنا مسائل الاولى** لو غلب على ظنه احد طرفي
ما شك فيه بنى على الظن وكان كالعلم **الثانية** هل يتعين في الاحتياط الفاتحة ام يكون مخيرا
بينها وبين التسبيح قيل بالاول لانها صلوة منفردة ولا صلوة الا بها وقيل بالثاني لانها قائمة
مقام ثالثة او رابعة فيثبت فيها التخيير كما يثبت في المبدل منه والاول اشبه **الثالثة** لو فعل ما يبطل الصلوة
قبل الاحتياط قيل تبطل الصلوة ويسقط الاحتياط لانها معرضة لان يكون تماما والحالة
يمنع ذلك وقيل لا تبطل لانها صلوة منفردة وكونها بدلا لا يوجب مساواتها للمبدل في
كل حكم **الرابعة** من سها في سهو لم يلتفت وبنى على صلوته وكذا اذا سها الماموم عول على
صلوة الامام ولا شك على الامام اذا حفظ عليه من خلفه ولا حكم للسهو مع كثرته ويرجع في
الكثرة الى ما يسمى في العادة كثيرا وقيل ان يسهو ثلاثا في فريضة وقيل ان يسهو مرة في ثلاث فرايض و
الاول اظهر **الخامسة** من شك في عدد النافلة بنى على الاكثر وان بنى على الاقل كان افضل **خاتمة**
في سجدتي السهو وهما واجبتان حيث ذكرنا وفيمن تكلم ساهيا او سلم في غير موضعه او شك
بين الاربع والخمس وقيل في كل زيادة ونقيصة اذا لم يكن مبطلا ولا يسجد الماموم مع الامام

جماعة اماما كان او ماموما ولن يتبع حتى ركع الامام اذا اكمل القراءة قبله وان يكون في الصف
الاول اهل الفضل ويكره تمكين الصبيان منه ويكره ان يقف الماموم وحده الا ان تمتلي الصفوف وان يصلي
الماموم نافلة اذا اقيمت الصلاة ووقت القيام الى الصلاة اذا قال المؤذن قد قامت الصلاة على الاظهر **الطرف**
الثاني يعتبر في الامام الايمان والعدالة والعقل وطهارة المولد والبلوغ على الاظهر وان لا يكون قاعدا بقيام
ولا اميا بمن ليس كذلك ولا تشترط الحرية على الاظهر وتشترط الذكورة اذا كان الماموم ذكرانا او ذكرانا و
اناثا ويجوز ان تؤم المراة بالنساء وكذا الخنثى ولا تؤم المراة رجلا ولا خنثى ولو كان الامام يلحن في
قراءته لم تجز امامته بمتقن على الاظهر وكذا من يبدل الحرف كالتمتام وشبهه ولا يشترط ان ينوي الامامة
وصاحب المسجد والامارة والمنزل اولى بالتقدم والهاشمي اولى من غيره اذا كان بشرائط الامامة
واذا تشاح الائمة فمن قدمه المأمومون فهو اولى فان اختلفوا قدم الاقرأ فالافقه فالاقدم
هجرة فالاسن فالاصبح ويستحب للامام ان يسمع من خلفه الشهادتين واذا مات الامام او
اغمي عليه استنيب من يتم بهم الصلاة وكذا اذا عرض للامام ضرورة جاز ان يستنيب ولو
فعل ذلك اختيارا جاز ايضا ويكره ان يأتم حاضر بمسافر وان يستناب المسبوق وان يؤم
الابرص والاجذم والمحدود بعد توبته والاغلف وامامة من يكرهه المأموم وان يؤم الاعرابي
بالمهاجرين والمتيمم بالمتطهرين **الطرف الثالث** في احكام الجماعة وفيه مسائل **الاولى**
اذا ثبت ان الامام فاسق او كافر او على غير طهارة بعد الصلاة لم تبطل صلاة المؤتم ولو كان
عالما اعاد ولو علم في اثناء الصلاة قيل يستأنف وقيل ينوي الانفراد ويتم وهو الاشبه
الثانية اذا دخل والامام راكع وخاف فوت الركوع ركع ويجوز ان يمشي في ركوعه حتى يلتحق
بالصف **الثالثة** اذا اجتمع خنثى وامراة وقف الخنثى خلف الامام والمراة وراءه وجوبا على القول
بتحريم المحاذاة والا على الندب **الرابعة** اذا وقف الامام في محراب داخل فصلاة من يقابله ماضية
دون صلاة من الى جانبه اذا لم يشاهده وتجوز صلاة الصفوف الذين وراء الصف الاول وايضا
من يشاهده **الخامسة** لا يجوز للماموم مفارقة الامام لغير عذر فان نوى الانفراد

يغلب عنده الوفاء ولو فاتته صلوات لا يعلم كميتها ولا عينها صلى اياما متوالية حتى يعلم ان الفوائت
دخلت في الجملة **الثالثة** من ترك الصلوة مرة مستحلا قتل ان كان ولد مسلما او استتيب ان كان
اسلم عن كفر فان امتنع قتل فان ادعى الشبهة المحتملة درئ عنه الحد وان لم يكن مستحلا عزر فان عاد
عزر ثانيا فان عاد ثالثة قتل وقيل بل في الرابعة وهو الاحوط **الفصل الثاني** في الجماعة والنظر في
اطراف الاول الجماعة مستحبة في الفرائض كلها وتتاكد في الصلوة المرتبة ولا تجب الا في الجمعة
والعيدين مع الشرايط ولا تجمع في شيء من النوافل عدا الاستسقا والعيدين مع اختلال الشرايط
وتدرك الصلوة جماعة بادراك الركوع وبادراك الامام راكعا على الاشبه واقل ما تنعقد باثنين
الامام احدهما ولا تصح مع حائل بين الامام والماموم بما يمنع المشاهدة الا ان يكون الماموم
امراة ولا تنعقد والامام اعلى من الماموم بما يعتد به كالابنية على قول ويجوز ان يقف على علو من
ارض منحدرة ولو كان الماموم على بناء عال كان جايزا ولا يجوز تباعد الماموم عن الامام بما يكون كثيرا
في العادة اذا لم يكن بينهما صفوف متصلة اما اذا توالت الصفوف فلا باس ويكره ان يقرأ الماموم خلف
الامام الا اذا كانت الصلوة جهرية ثم لا يسمع ولو همهمة وقيل يحرم وقيل يستحب ان يقرأ الحمد فيما لا يجهر فيه
والاشبه لو كان الامام ممن لا يقتدى به وجبت القراءة ويجب متابعة الامام فلو رفع الماموم راسه
عامدا استمر وان كان ناسيا اعاد وكذا لو هوى الى السجود او الركوع ولا يجوز ان يقف الماموم قدام
الامام ولا بد من نية الائتمام والقصد الى امام معين فلو كان بين يديه اثنان فنوى الائتمام
بهما او باحدهما ولم يعين لم ينعقد ولو صلى اثنان فقال كل منهما كنت اماما صحت صلاتهما
ولو قال كنت ماموما لم تصح صلاتهما وكذا لو شكا فيما اضمراه ويجوز ان ياتم المفترض بالمفترض
وان اختلف الفرضان والمتنفل بالمفترض والمتنفل والمفترض بالمتنفل في اماكن وقيل مطلقا
ويستحب ان يقف الماموم عن يمين الامام ان كان رجلا وخلفه ان كانوا جماعة او امراة
ولو كان الامام امراة وقفت النساء الى جانبيها وكذا لو صلى العاري بالعراة جلس وجلسوا
في سمته ولا يبرز الا بركبتيه ويستحب ان يعيد المنفرد صلوته اذا وجد من يصلي تلك الصلوة

فعليه ستره بالتراب في كشف العورة والرمي بالحصى مسائل ثلث الاولى اذا انهدمت
الكنائس والبيع فان كان لاهلها ذمة لم يجز التعرض لها وان كانت في ارض الحرب او باد اهلها جاز
استعمالها في المساجد الثانية الصلوة المكتوبة في المسجد افضل من المنزل والنافلة بالعكس
الثالثة الصلوة في الجامع بمائة وفي مسجد القبيلة بخمس وعشرين وفي السوق باثني عشر صلوة

الفصل الرابع في صلوة الخوف والمطاردة صلوة الخوف مقصورة سفرا وفي الحضر اذا صليت
جماعة فان صليت فرادى قيل يقصر وقيل لا والاول اشبه واذا صليت جماعة فالامام بالخيار ان شاء صلى
بطائفة ثم باخرى وكانت الثانية له ندبا على القول بجواز اقتداء المفترض بالمتنفل
وان شاء ان يصلي كما صلى رسول الله صلى الله عليه واله بذات الرقاع ثم يحتاج هذه الصلوة
الى النظر في شروطها وكيفيتها واحكامها اما الشروط فان يكون الخصم في غير جهة القبلة وان
يكون فيه قوة لا يؤمن ان يهجم على المسلمين ان يكون في المسلمين كثرة يمكن ان يفترقوا
طائفتين يكفل كل طائفة بمقاومة الخصم وان لا يحتاج الامام الى تفريقهم اكثر من
فرقتين واما كيفيتها فان كانت الصلوة ثنائية صلى بالاولى ركعة وقام الى الثانية
فيصلي من خلفه الانفراد واجبا ويتمون ثم يستقبلون العدو وتاتي الفرقة الاخرى
فيحرمون ويدخلون معه في ثانيته وهي اولاهم فاذا جلس للتشهد اطال ونهض من
خلفه واتموا وجلسوا فتشهد بهم وسلم فتحصل المخالفة في ثلثة اشياء انفراد المؤتم
وتوقع الامام للمأموم حتى يتم وامامة القاعد بالقائم وان كانت ثلاثية فهو بالخيار
ان شاء صلى بالاولى ركعة وبالثانية ركعتين وان شاء بالعكس ويجوز ان يكون كل فرقة
واما احكامها ففيه مسائل الاولى كل سهو يلحق المصلين في حال متابعتهم لا حكم له
وفي حال الانفراد يكون الحكم ما قدمناه في باب السهو الثانية اخذ السلاح واجب
في الصلوة ولو كان على السلاح نجاسة لم يجز اخذه على قول والجواز اشبه ولو كان ثقيلا
يمنع شيئا من واجبات الصلوة لم يجز الثالثة اذا سها الامام سهوا يوجب السجدتين ثم دخلت

... السادسة الجماعة جائزة في السفينة الواحدة وفي سفن عدة سواء اتصلت السفن او
انفصلت السابعة اذا شرع المأموم في نافلة فاحرم الامام قطعها واستانف ان خشي الفوات وان
اتم ركعتين استحبابا وان كان في فريضة نقل نيته الى النفل على الافضل واتم ركعتين ولو كان امام الاصل قطع
واستانف معه الثامنة اذا فاته مع الامام شيء صلى ما يدركه وجعله اول صلاته واتم ما بقي
عليه ولو ادركه في الرابعة دخل معه فاذا سلم قام فصلى ما بقي عليه ويقرأ في الثانية بالحمد وسورة
وفي الاثنتين الاخيرتين بالحمد وان شاء سبح التاسعة اذا ادرك الامام بعد رفعه من الاخيرة كبر
وسجد معه فاذا سلم قام فاستانف بتكبير مستانف وقيل يبني على التكبير الاول والاول اشبه
ولو ادركه بعد رفع الراس من السجدة الاخيرة كبر وجلس معه فاذا سلم قام فاستقبل ولا يحتاج الى
استيناف تكبير العاشرة يجوز ان يسلم المأموم قبل الامام وينصرف لضرورة وغيرها الحادية
عشرة اذا وقف النساء في الصف الاخير فجاء رجال وجب ان يتأخرن اذا لم يكن للرجال موقف امامهن
الثانية عشرة اذا استنيب المسبوق فاذا انتهت صلاة المأمومين اومأ اليهم ليسلموا ثم يقضي ما
بما بقي عليه خاتمة تتعلق بالمساجد يستحب اتخاذ المساجد مكشوفة غير مسقفة وان تكون الميضاة
على ابوابها وان تكون المنارة مع الحائط لا في وسطها وان يقدم الداخل اليها رجله اليمنى
والخارج رجله اليسرى وان يتعاهد نعله وان يدعو عند دخوله وعند خروجه ويجوز نقض ما استهدم
دون غيره ويستحب اعادته ويجوز استعمال آلته في غيره ويستحب كنس المساجد والاسراج فيها ويحرم
زخرفتها ونقشها بالصور وبيع آلتها وان يؤخذ منها في الطرق او الاملاك ومن اخذ منها شيئا
وجب عليه ان يعيده اليها او الى مسجد آخر واذا زالت آثار المسجد لم يحل تملكه ولا يجوز ادخال النجاسة
اليها ولا ازالة النجاسة فيها ولا اخراج الحصى منها وان فعل اعاده اليها ويكره تعليتها وان يعمل
لها شرف او محاريب داخلة في الحائط وان تجعل طريقا ويستحب ان تجنب البيع والشراء والمجانين
وانفاذ الاحكام وتعريف الضوال واقامة الحدود وانشاد الشعر ورفع الصوت وعمل الصنائع
والنوم ويكره دخول من في فمه رائحة بصل او ثوم والتنخم والبصاق وقتل القمل فان فعله ستره

ولو خرج لينتظر رفقه ان تيسر له سافر معهم فان كان على حد مسافة قصر في سفره وفي توقفه
وان كان دونها اتم حتى يتيسر له الرفقة ويسافر **الشرط الثالث** ان لا ينقطع السفر قبل تمامه
في اثنائه فلو عزم على مسافة وفي طريقه ملك له قد استوطنه اتم في طريقه وفي ملكه وكذا
لو نوى الاقامة في بعض المسافة ولو كان بينه وبين ملكه او ما نوى الاقامة فيه مسافة
التقصير قصر في طريقه خاصة ولو كان له عدة مواطن اعتبر ما بينه وما بين الاول فان
كان مسافة قصر في طريقه وينقطع سفره بموطنه فيتم فيه ثم يعتبر المسافة التي بين موطنيه
فان لم يكن مسافة اتم في طريقه لانقطاع سفره وان كانت مسافة قصر في طريقه
الثانية حتى يصل الى وطنه والوطن الذي يتم فيه هو كل موضع له فيه ملك قد استوطنه ستة
اشهر فصاعدا متوالية كانت او متفرقة **الشرط الرابع** ان يكون السفر سائغا واجبا
كان كحجة الاسلام او مندوبا كزيارة النبي عليه السلام او مباحا كالاسفار للتجارة ولو كان
معصية لم يقصر كاتباع الجائر وصيد اللهو ولو كان الصيد لقوته او قوت عياله قصر ولو كان
للتجارة قيل يقصر الصوم دون الصلوة وفيه تردد **الشرط الخامس** ان لا يكون سفره اكثر
من حضره كالبدوي الذي يطلب القطر والمكاري والملاح والتاجر الذي يطلب الاسواق
والبريد وضابطه ان لا يقيم في بلده عشرة ايام فلو اقام احدهم عشرة ثم انشأ سفرا قصر
وقيل ذلك مختص بالمكاري فيدخل في جملته الملاح والاجير والاول اظهر ولو اقام خمسة
قيل يتم وقيل يقصر نهارا صلوته دون صومه ويتم ليلا والاول اشبه **الشرط
السادس** لا يجوز للمسافر التقصير حتى يتوارى جدران البلد الذي يخرج منه او يخفى عليه الاذان
ولا يجوز له القصر قبل ذلك ولو نوى السفر ليلا وكذا في عوده يقصر حتى يبلغ سماع الاذان
من مصره وقيل يقصر عند الخروج من منزله ويتم عند دخوله والاول اظهر واذا نوى
الاقامة في غير بلده عشرة ايام اتم ودونها يقصر وان تردد عزمه قصر ما بينه وبين شهر
ثم يتم ولو صلوة واحدة ولو نوى الاقامة ثم بدا له رجع الى التقصير ولو صلى صلوة واحدة بنيته

الثانية معه فاذا سلم وسجد لم يجب عليها اتباعه واما صلوة المطاردة وتسمى صلوة شدة الخوف مثل ان ينتهي الحال الى المعانقة والمسايفة فيصلي على حسب امكانه واقفا او ماشيا او راكبا ويستقبل القبلة بتكبيرة الاحرام ثم يستمر ان امكنه والا استقبل ما امكن وصلى مع التعذر الى اي جهات امكن واذا لم يتمكن من النزول صلى راكبا وسجد على قربوس سرجه وان لم يتمكن ومأ ايماء وان خشي صلى بالتسبيح ويسقط الركوع والسجود ويقول بدل كل ركعة سبحان الله والحمد لله ولا اله الا الله والله اكبر **فروع الاول** اذا صلى موميا فامن اتم صلوته بالركوع والسجود فيما بقي منها ولا يستانف وقيل ما لم يستدبر في اثناء صلوته وكذا لو صلى بعض صلوته ثم عرض الخوف اتم صلوة خائف لا يستانف **الثاني** من راى سوادا فظنه عدوا فقصر وصلى موميا ثم انكشف بطلان ظنه لم يعد وكذا لو اقبل العدو فصلى موميا لشدة خوفه ثم بان هناك حائل يمنع العدو **والثالث** اذا خاف من سيل او سبع جاز ان يصلي صلوة شدة الخوف **تتمة** الموتحل والغريق يصليان بحسب الامكان ويوميان لركوعهما وسجودهما ولا يقصر واحد منهما عدد صلوته الا في سفر او خوف

الفصل الخامس في صلوة المسافر والنظر في الشروط والقصر ولواحقه

اما الشروط فستة **الاول** اعتبار المسافة وهي مسير يوم بريدان اربعة وعشرون ميلا والميل اربعة الاف ذراع بذراع اليد الذي طوله اربع وعشرون اصبعا تعويلا على المشهور بين الناس او مد البصر من الارض ولو كانت المسافة اربعة فراسخ واراد العود ليومه فقد كمل مسير يوم ووجب التقصير ولو تردد يوما في ثلثة فراسخ ذاهبا وجائيا وعائدا لم يجز القصر وان كان ذلك من نيته ولو كان لبلد طريقان والابعد منهما مسافة فسلك الابعد قصر وان كان ميلا الى الرخصة **الشرط الثاني** قصد المسافة فلو قصد ما دون المسافة ثم تجدد له راي فقصد اخرى لم يقصر ولو زاد المجموع على مسافة التقصير فان عاد وقد كملت المسافة فما زاد قصر وكذا لو طلب دابة شردت او غريما او ابقا ولو خرج

وما تجب فيه ومن تصرف اليه اما الاول فتجب الزكوة على البالغ العاقل الحر المالك المتمكن
من التصرف فالبلوغ يعتبر في الذهب والفضة اجماعا نعم اذا اتجر له من اليه النظر استحب له
اخراج الزكوة من مال الطفل وان ضمنه واتجر لنفسه وكان مليا كان الربح له وتستحب الزكوة اما
لو لم يكن مليا او لم يكن وليا كان ضامنا وللطفل الربح ولا زكوة هنا وتستحب الزكوة في غلات
الطفل ومواشيه وقيل تجب وكيف قلنا فالتكليف بالاخراج يتناول الولي عليه وقيل حكم
المجنون حكم الطفل والاصح انه لا زكوة في ماله الا في الصامت اذا اتجر له الولي استحبابا
والمملوك لا تجب عليه الزكوة سواء قلنا يملك او احلنا ذلك ولو ملكه سيده مالا وصرفه
فيه لم تجب عليه الزكوة وقيل يملك وتجب عليه الزكوة وقيل لا يملك والزكوة على مولاه و
كذا المكاتب المشروط عليه ولو كان مطلقا وتحرر منه شيء وجبت عليه الزكوة في نصيبه
اذا بلغ نصابا والملك شرط في الاجناس كلها ولا بد ان يكون تاما فلو وهب له نصابا
لم يجر في الحول الا بعد القبض وكذا لو اوصى له اعتبر الحول بعد الوفاة والقبول ولو
اشترى نصابا جرى في الحول من حين العقد لا بعد الثلثة ولو شرط البائع او هما خيارا زائدا
عن الثلثة بني على القول بانتقال الملك والوجه انه من حين العقد وكذا لو استقرض
مالا وعينه باقية جرى في الحول من حين قبضه ولا تجري الغنيمة في الحول الا بعد القسمة ولو عزل الامام
قسطا جرى في الحول ان كان صاحبه حاضرا وان كان غائبا فعند وصوله اليه ولو نذر في اثناء الحول
الصدقة بعين النصاب انقطع الحول لتعينه للصدقة والتمكن من التصرف في النصاب
معتبر في الاجناس كلها وامكان اداء الواجب معتبر في الضمان لا في الوجوب فلا تجب الزكوة
في المال المغصوب ولا الغائب اذا لم يكن في يد وكيله او وليه ولا الرهن على الاشبه ولا
الوقف ولا الضال ولا المال المفقود فان مضى عليه سنون وعاد زكاه لسنة استحبابا
ولا القرض حتى يرجع الى صاحبه ولا الدين وان كان تاخيره من جهة صاحبه قيل تجب الزكوة
على مالكه وقيل لا والاول احوط والكافر تجب عليه الزكوة لكن لا تصح منه اداؤها فاذا تلفت

الاتمام لم يرجع واما القصر فانه عزيمة الا ان تكون المسافة اربعا ولم يرد الرجوع ليومه على
قول او في احد المواطن الاربعة مكة والمدينة ومسجد الجامع بالكوفة والحائر فانه مخير والاتمام
افضل واذا تعين القصر فاتم عامدا اعاد على كل حال ان كان جاهلا بالتقصير فلا اعادة وان كان
الوقت باقيا وان كان ناسيا اعاد في الوقت ولا يقضي ان خرج ولو قصر المسافر اتفاقا لم يصح و
اعاد قصرا واذا دخل الوقت وهو حاضر ثم سافر والوقت باق قيل يتم بناء على وقت الوجوب
وقيل يقصر اعتبارا بحال الاداء وقيل يتخير وقيل يتم مع السعة ويقصر مع الضيق والتقصير
اشبه وكذا الخلاف لو دخل الوقت وهو مسافر فحضر والوقت باق والاتمام هنا اشبه
ويستحب ان يقول عقيب كل فريضة ثلثين مرة سبحان الله والحمد لله ولا اله الا الله والله
اكبر جبرا للفريضة ولا يلزم المسافر متابعة الحاضر اذا ائتم به بل يقتصر على فرضه ويسلم
منفردا واما اللواحق فمسائل **الاولى** اذا خرج الى مسافة فمنعه مانع اعتبر فان كان
بحيث يخفى عليه الاذان قصر اذا لم يرجع عن نية السفر وان كان بحيث يسمعه او بدا له عن السفر
اتم ويستوي في ذلك المسافر في البر والبحر **الثانية** لو خرج الى مسافة فردته الريح فان
بلغ سماع الاذان اتم والا قصر **الثالثة** اذا عزم على الاقامة في غير بلده عشرة ثم خرج الى
ما دون المسافة فان عزم العود والاقامة اتم ذاهبا وعائدا وفي البلد **الرابعة** من
دخل في صلوة بنية القصر ثم عن له الاقامة اتم ولو نوى الاقامة عشرا ودخل في صلوة
فعن له السفر لم يرجع الى التقصير وفيه تردد اما لو عدل عن العزم بعد الفراغ لم يجز التقصير
ما دام مقيما **الخامسة** الاعتبار في القضاء بحال فوات الصلوة لا بحال وجوبها فاذا
فاتت قصرا قضيت كذلك وقيل الاعتبار في القضاء بحال الوجوب والاول اشبه
السادسة اذا نوى المسافة وخفي عليه الاذان وقصر فبدا له لم يعد صلوته
السابعة اذا دخل وقت نافلة الزوال فلم يصل وسافر استحب له قضاؤها ولو في السفر

كتاب الزكوة وفيه قسمان **القسم الاول** في زكوة المال والنظر فيمن تجب عليه وما تجب

نصاب وقيل فالفريضة في الثلاثين والزائد وقص حتى يبلغ الاربعين وكذا مائة وعشرون من

الغنم نصابها اربعون والفريضة فيه وعفوها ما زاد حتى يبلغ مائة واحدى وعشرين وكذا

ما بين النصب التي عددناها ولا يضم مال الانسان الى غيره وان اجتمعت شرائط الخلطة وكانا

في مكان واحد بل يعتبر في مال كل واحد بلوغ النصاب ولا يفرق بين مالي المالك الواحد ولو تباعد

مكانهما **الشرط الثاني** السوم فلا تجب الزكوة في المعلوفة ولا في السخال الا اذا استغنت عن

الامهات بالرعي ولا بد من استمرار السوم جملة الحول فلو علفها بعضا ولو كان يوما استانف

الحول عند استيناف السوم ولا اعتبار باللحظة عادة وقيل يعتبر في اجتماع السوم والعلف

الاغلب والاول اشبه ولو اعتلفت من نفسها بما يعتد به بطل حولها لخروجها عن اسم السوم

وكذا لو منع السائمة مانع كالثلج فعلفها المالك او غيره باذنه او بغير اذنه **الشرط الثالث**

الحول وهو معتبر في الحيوان والنقدين مما تجب فيه وفي مال التجارة والخيل مستحبا

وحده ان يمضي احد عشر شهرا ثم يهل الثاني عشر فعند هلاله تجب ولو لم تكمل ايام

الحول ولو اختل احد شروطها في اثناء الحول بطل الحول مثل ان نقصت من النصاب

فاتمها او عاوضها بجنسها او بغيرها على الاصح وقيل اذا فعل ذلك فرارا وجبت الزكوة

وقيل لا تجب وهو الاظهر ولا تعد السخال مع الامهات بل لكل منهما حول على انفراده

ولو حال الحول فتلف من النصاب شيء فان فرط المالك ضمن وان لم يكن فرط سقط من

الفريضة بنسبة التالف من النصاب واذا ارتد المسلم قبل الحول لم تجب الزكوة

واستانف ورثته الحول وان كان بعده وجبت وان لم يكن عن فطرة لم ينقطع الحول

ووجبت الزكوة عند تمام الحول ما دام باقيا **الشرط الرابع** ان لا تكون عوامل فانه ليس

في العوامل زكوة ولو كانت سائمة **واما الفريضة** فيقف بيانها على مقاصد **الاول**

الفريضة في الابل شاة في كل خمس حتى يبلغ خمسا وعشرين فاذا زادت واحدة كانت

فيها بنت مخاض فاذا زادت عشرة كان فيها بنت لبون فاذا زادت عشرا اخرى

لا يجب عليه ضمانها وان اهمل والمسلم اذا لم يتمكن من اخراجها و تلفت لم يضمن ولو تمكن وفرط ضمن والمجنون والطفل لا يضمنان اذا اهمل الولي مع القول بالوجوب في الغلات والمواشي

المطلب الثاني في تبيان ما تجب فيه وما تستحب تجب الزكوة في الانعام الابل والبقر والغنم وفي الذهب والفضة والغلات الاربع الحنطة والشعير والتمر والزبيب ولا تجب فيما عدا ذلك وتستحب في كل ما تنبت الارض مما يكال او يوزن عدا الخضر كالقت والباذنجان والخيار وما شاكله وفي مال التجارة قولان احدهما الوجوب والاستحباب اصح وفي الخيل الاناث وتسقط عما عدا ذلك الا ما سنذكره فلا زكوة في البغال والحمير والرقيق ولو تولد حيوان بين حيوانين احدهما زكوي روعي في الحاقه بالزكوي اطلاق اسمه

القول في زكوة الانعام والكلام في الشرائط والفريضة واللواحق اما الشرائط فاربعة **الشرط الاول** اعتبار النصب وهي في الابل اثنا عشر نصابا خمسة كل واحد منها خمس فاذا بلغت ستا وعشرين صارت كلها نصابا ثم ست وثلثون ثم ست واربعون ثم احدى وستون ثم ست وسبعون ثم احدى وتسعون فاذا بلغت مائة واحدى وعشرين فاربعون او خمسون او منهما وفي البقر نصابان ثلثون واربعون دائما وفي الغنم خمسة نصب اربعون فيها شاة ثم مائة واحدى وعشرون وفيها شاتان ثم مائتان وواحدة وفيها ثلث شياه ثم ثلث مائة وواحدة فاذا بلغت ذلك قيل يؤخذ من كل مائة شاة وقيل بل يجب اربع شياه حتى يبلغ اربعمائة فيؤخذ من كل مائة شاة بالغا ما بلغ وهو الاشهر وتظهر الفائدة في الوجوب وفي الضمان والفريضة تجب في كل نصاب من نصب هذه الاجناس وما بين النصابين لا يجب فيه شيء وقد جرت العادة بتسمية ما لا يتعلق به الفريضة من الابل شنقا ومن البقر وقصا ومن الغنم عفوا ومعناه في الكل واحد فالتسع من الابل نصاب وشنق فالنصاب خمس والشنق اربع بمعنى انه لا يسقط من الفريضة شيء ولو تلفت الاربع وكذا التسعة والثلثون من البقر نصاب

وليس للساعي التخيير فان وقعت المشاحة قيل يقرع حتى يبقى السن التي تجب فيها .

واما اللواحق فهي ان الزكوة تجب في العين لا في الذمة فاذا تمكن من ايصالها الى مستحقها فلم يفعل فقد فرط فان تلفت لزمه الضمان وكذا ان تمكن من ايصالها الى الساعي او الى الامام ولو امهر امرأة نصابا وحال عليه الحول في يدها فطلقها قبل الدخول وبعد الحول كان له النصف موفرا وعليها حق الفقراء ولو هلك النصف بتفريطها كان للساعي ان ياخذ حقه من العين ويرجع الزوج عليها به لانه مضمون عليها ولو كان عنده نصاب فحال عليه احوال فان اخرج زكوته في كل سنة من غيره تكررت الزكوة فيه وان لم يخرج وجبت عليه زكوة حول واحد ولو كان عنده اكثر من نصاب كانت الفريضة في النصاب ويجبر من الزائد وكذا في كل سنة حتى ينقص المال عن النصاب فلو كان عنده ست وعشرون من الابل ومضى عليه حولان وجبت عليه بنت مخاض وخمس شياه فان مضى عليه ثلثة احوال وجبت عليه بنت مخاض وتسع شياه والنصاب المجتمع من المعز والضأن وكذا من الجواميس والبقر وكذا من الابل العراب والبخاتي تجب فيه الزكوة والمالك بالخيار في اخراج الفريضة من اي الصنفين شاء ولو قال رب المال لم يحل على مالي الحول او قد اخرجت ما وجب علي قبل منه ولم يكن عليه بينة ولا يمين ولو شهد عليه شاهدان قبلا واذا كان للمالك اموال متفرقة كان له اخراج الزكوة من ايها شاء ولو كانت السن الواجبة في النصاب مريضة لم يجب اخذها واخذ غيرها بالقيمة ولو كان كله مراضا لم يكلف شراء صحيحة ولا تؤخذ الربى وهي الوالدة الى خمسة عشر يوما وقيل الى خمسين ولا الاكولة وهي السمينة المعدة للاكل ولا فحل الضراب ويجوز ان يدفع من غير غنم البلد وان كان ادون قيمة ويجزي الذكر والانثى لتناول الاسم له

القول في زكوة الذهب والفضة ولا تجب الزكوة في الذهب حتى يبلغ عشرين دينارا ففيه عشرة قراريط ثم ليس في الزائد شيء حتى يبلغ اربعة دنانير ففيها قيراطان ولا زكوة فيما دون عشرين مثقالا ولا فيما دون اربعة ثم كلما

كان فيها حقة فاذا زادت خمس عشر كان فيها جذعة فاذا زادت خمس عشرة اخرى

كان فيها بنتا لبون فاذا زادت خمس عشرة ايضا كان فيها حقتان فاذا بلغت مائة واحدى

وعشرين طرح ذلك وكان في كل خمسين حقة وفي كل اربعين بنت لبون ولو امكن في

عدد فرض كل واحد من الامرين كان المالك بالخيار في اخراج ايهما شاء وفي كل ثلثين

من البقر تبيع او تبيعة وفي كل اربعين مسنة **الثاني** في الابدال من وجب عليه بنت

مخاض وليست عنده اجزأه ابن لبون ذكر ولو لم يكونا عنده كان مخيرا في ابتياع ايهما

شاء ومن وجبت عليه سن وليست عنده وعنده اعلى منها بسن دفعها واخذ شاتين

او عشرين درهما وان كان ما عنده اخفض بسن دفع معها شاتين

او عشرين درهما والخيار في ذلك اليه لا الى العامل وسواء كانت القيمة

السوقية مساوية لذلك او ناقصة عنه او زائدة عليه ولو تفاوتت الاسنان

بازيد من درجة واحدة لم يتضاعف التقدير الشرعي ورجع في

التفاوت الى القيمة السوقية على الاظهر وكذا ما فوق الجذع من الاسنان وكذا

ما عدا اسنان الابل **الثالث** في اسنان الفرائض بنت المخاض هي التي لها سنة ودخلت

في الثانية اي امها ماخض بمعنى حامل وبنت اللبون هي التي لها سنتان ودخلت في

الثالثة اي امها ذات لبن والحقة هي التي لها ثلث ودخلت في الرابعة فاستحقت

ان يطرقها الفحل ويحمل عليها والجذعة هي التي لها اربع ودخلت في الخامسة وهي

اعلى الاسنان المأخوذة في الزكوة والتبيع هو الذي تم له حول وقيل سمي بذلك لانه

تبع قرنه اذنه او تبع امه في المرعى والمسنة هي الثنية التي كمل لها سنتان ودخلت في الثالثة

ويجوز ان يخرج من غير جنس الفريضة بالقيمة السوقية ومن العين افضل وكذا في سائر

الاجناس والشاة التي تؤخذ في الزكوة قيل اقله الجذع من الضان او الثني من المعز وقيل

ما يسمى شاة والاول اظهر ولا تؤخذ المريضة ولا الهرمة ولا ذات العوار وليس

ورث مالاً ولم يصل اليه ومضت عليه احوال ثم وصل اليه زكاه لسنة استحباباً **السادسة**

اذا ترك نفقة لاهله فهي معرضة للاتلاف تسقط الزكاة عنها مع غيبة المالك وتجب لو كان حاضراً وقيل

فيها على التقديرين الأول أصح **السابعة** لا تجب الزكاة حتى يبلغ كل جنس نصاباً ولو قصر كل جنس او بعضه لم

يجبر بالجنس الآخر كمن معه عشرة دنانير ومائة درهم او اربعة من الابل وعشرون من البقر **القول في زكاة الغلات** والنظر

في الجنس والشروط واللواحق **اما الأول** فلا تجب الزكاة فيما يخرج من الارض الا في الاجناس الاربعة الحنطة والشعير والتمر

والزبيب لكن تستحب فيما عدا ذلك من الحبوب مما يدخل المكيال والميزان كالذرة والارز والعدس والماش والسلت

والعلس وقيل السلت كالشعير والعلس كالحنطة في الوجوب والأول أشبه **واما الشرط** فالنصاب وهو خمسة

اوسق والوسق ستون صاعاً والصاع تسعة ارطال بالعراقي وستة بالمدني وهو اربعة امداد والمد

رطلان وربع فيكون النصاب الفين وسبعمائة رطل بالعراقي وما نقص فلا زكاة فيه وما زاد ففيه الزكاة

ولو قل والحد الذي تتعلق به الزكاة من الاجناس ان يسمى حنطة او شعيراً او تمراً او زبيباً وقيل بل اذا احمر ثمر النخل

او اصفر او انعقد الحصرم والأول أشبه ووقت الاخراج في الغلة اذا صفت وفي التمر بعد اخترافه وفي

الزبيب بعد اقتطافه ولا تجب الزكاة في الغلات الا اذا ملكت بالزراعة لا بغيرها من الاسباب كالابتياع

والهبة ويزكى حاصل الزرع ثم لا تجب بعد ذلك فيه زكاة ولو بقي احوالاً ولا تجب الزكاة الا بعد اخراج

حصة السلطان والمؤن كلها على الاظهر **واما اللواحق** فمسائل **الأولى** كل ما سقي سيحاً

او بعلاً او عذياً ففيه العشر وما سقي بالدوالي والنواضح ففيه نصف العشر وان اجتمع فيه الامران كان الحكم

للاكثر فان تساويا اخذ من نصفه العشر ومن نصفه نصف العشر **الثانية** اذا كان له نخل او زرع في بلاد متباعدة

بلاد متباعدة ... ضم الجميع وكان حكمها حكم الثمرة في الموضع الواحد فما ادرك وبلغ نصاباً اخذ منه ثم يؤخذ من

الباقي قل او كثر وان سبق ما لا يبلغ نصاباً تربصنا في وجوب الزكاة ادراك ما يكمل

سواء اطلع الجميع دفعة او ادرك دفعة او اختلف الامران **الثالثة** اذا كان له نخل يطلع مرة و

اخرى يطلع مرتين قيل لا يضم الثاني الى الاول لانه في حكم ثمرة سنتين وقيل يضم وهو الاشبه لانه ثمرة سنة

الرابعة لا يجزي اخذ الرطب عن التمر ولا العنب عن الزبيب ولو اخذه الساعي ...

زاد المال اربعة ففيها قيراطان بالغا ما بلغ وقيل لا زكوة في الكسر حتى تبلغ اربعين ففيها
دينار الاول اشهر ولا زكوة في الفضة حتى تبلغ مائتي درهم ففيها خمسة دراهم ثم كلما زادت
اربعين كان فيها درهم وليس فيما نقص عن الاربعين زكوة كما ليس فيما نقص عن المائتين
شيء والدرهم ستة دوانيق والدانق ثماني حبات من اوسط حب الشعير يكون مقدار العشرة
سبعة مثاقيل ومن شرط وجوب الزكوة فيهما كونهما مضروبين دنانير او دراهم منقوشان
بسكة المعاملة او ماكان يتعامل بها وحولان الحول حتى يكون النصاب موجودا فيه
اجمع فلو نقص في اثنائه او تبدلت اعيان النصاب بغير جنسه او بجنسه لم تجب
الزكوة وكذا لو منع من التصرف فيه سواء كان المنع شرعيا كالوقف والرهن او قهريا كالغصب
ولا تجب الزكوة في الحلي محللا كان كالسوار للمرأة وحلية السيف للرجل او محرما كالخلخال
للرجل والمنطقة للمرأة وكالاواني المتخذة من الذهب والفضة وآلات اللهو لو عملت
منهما وقيل تستحب فيه الزكوة وكذا لا زكوة في السبائك والنقار والتبر وقيل اذا عملها
كذلك فرارا وجبت الزكوة ولو كان قبل الحول والاستحباب اشبه اما لو جعل الدراهم
والدنانير كذلك بعد الحول وجبت الزكوة اجماعا واما احكامها فمسائل **الاولى**
لا اعتبار باختلاف الرغبة مع تساوي الجوهر بل يضم بعضها الى بعض وفي الاخراج
ان تطوع بالارغب والا كان له الاخراج من كل جنس بقسطه **الثانية** الدراهم المغشوشة
لا زكوة فيها حتى يبلغ خالصها نصابا ثم لا يخرج المغشوشة عن الجياد **الثالثة** اذا
كان معه دراهم مغشوشة فان عرف قدر الفضة اخرج الزكوة عنها فضة خالصة
وعن الجملة منها وان جهل ذلك واخرج عن جملتها من الجياد احتياطا جاز ايضا وان
ماكس الزم تصفيتها ليعرف قدر الواجب **الرابعة** مال القرض ان تركه المقترض
بحاله وجبت الزكوة عليه دون المقرض ولو شرط المقترض الزكوة على المقرض قيل
يلزم الشرط والاول اشبه **الخامسة** من دفن مالا وجهل موضعه او ورث

ولو عاوض اربعين سائمة باربعين سائمة للتجارة سقط وجوب المالية والتجارة واستانف الحول فيهما وقيل تثبت
زكوة المال مع تمام الحول دون التجارة لان اختلاف السبب لا يقدح في الوجوب مع تحقق النصاب والاول اشبه الرابعة
اذا ظهر في مال المضاربة الربح كان زكوة الاصل على رب المال لانفراده بملكه وزكوة الربح بينهما
تضم حصة المالك الى ماله ويخرج منه الزكوة لان راس ماله نصاب ولا تستحب في حصة الساعي الزكوة الا ان تكون
نصابا وهل يخرج قبل ان ينض المال قيل لا لانه وقاية لراس المال وقيل نعم لان استحقاق الفقراء له اخرجه عن
كونه وقاية وهو اشبه الخامسة الدين لا يمنع من زكوة التجارة ولو لم يكن للمالك وفاء الا منه وكذا
القول في زكوة المال لانها تتعلق بالعين ثم تلحق هذا الفصل مسائل الاولى العقار المتخذ للنماء
يستحب الزكوة في حاصله ولو بلغ نصابا وحال عليه الحول وجبت ولا تستحب في المساكن ولا في الثياب ولا الالات
ولا الامتعة المتخذة للقنية الثانية الخيل اذا كانت اناثا سائمة وحال عليها الحول ففي العتاق عن كل
فرس ديناران وفي البراذين عن كل فرس دينار استحبابا النظر الثالث فيمن تصرف اليه ووقت التسليم
والنية القول فيمن تصرف اليه وتحصره اقسام القسم الاول الاصناف المستحقون للزكوة سبعة الفقراء
والمساكين وهم الذين تقصر اموالهم عن مؤنة سنتهم وقيل من يقصر ماله عن احد النصب الزكوية ثم من الناس
من جعل اللفظين بمعنى واحد ومنهم من فرق بينهما في الاية والاول اشبه ومن يقدر على اكتساب
ما يمون به نفسه وعياله لا تحل له لانه كالغني وكذا ذو الصنعة ولو قصرت عن كفايته جاز ان
يتناولها وقيل يعطى ما يتم به كفايته وليس ذلك شرطا ومن هذا الباب تحل لصاحب الثلثمائة وتحرم
على صاحب الخمسين اعتبارا بعجز الاول عن تحصيل الكفاية وتمكن الثاني ويعطى الفقير ولو كانت
له دار يسكنها او خادم يخدمه اذا كان لا غنى له عنهما ولو ادعى الفقر فان عرف صدقه او كذبه
عومل بما عرف منه وان جهل الامر اعطي من غير يمين سواء كان قويا او ضعيفا وكذا لو كان له
اصل مال وقيل بل يحلف على تلفه ولا يجب اعلام الفقير ان المدفوع اليه زكوة فلو كان ممن يترفع عنها
وهو مستحق جاز صرفها اليه على وجه الصلة ولو دفعها اليه على انه فقير فبان غنيا ارتجعت مع التمكن وان تعذر
كانت ثابتة في ذمة الاخذ ولم يلزم الدافع ضمانها سواء كان الدافع المالك او الامام او الساعي

الخامسة اذا مات المالك وعليه دين فظهرت الثمرة وبلغت لم تجب على الوارث زكوتها
ولو قضى الدين وفضل منها النصاب لم تجب الزكوة لانها على حكم مال الميت ولو صارت تمرا والمالك حي ثم
مات وجبت الزكوة ولو كان دينه يستغرق تركته ولو ضاقت التركة عن الدين قيل يقع التحاص بين ارباب
الزكوة والديان وقيل تقدم الزكوة لتعلقها بالعين قبل تعلق الدين بها وهو الاقوى السادسة
اذا ملك نخلا قبل ان يبدو صلاح ثمرته فالزكوة عليه وكذا اذا اشترى ثمرة على الوجه الذي يصح فان ملك
الثمرة بعد ذلك فالزكوة على المملك والاولى الاعتبار بكونه تمرا لتعلق الزكوة بما يسمى تمرا لا بما يسمى بسرا السابعة
حكم ما يخرج من الارض مما يستحب فيه الزكوة حكم الاجناس الاربعة في قدر النصاب وكيفية ما يخرج منه واعتبار
السقي القول في مال التجارة والبحث فيه وفي شروطه واحكامه اما الاول فهو المال الذي ملك بعقد
معاوضة وقصد به الاكتساب عند التملك فلو انتقل اليه بميراث او هبة لم يزكه وكذا لو ملكه
للقنية وكذا لو اشتراه للتجارة ثم نوى القنية واما الشروط فثلثة الاول النصاب ويعتبر وجوده
في الحول كله فلو نقص في اثناء الحول ولو يوما سقط الاستحباب ولو مضى عليه مدة يطلب فيها برأس المال ثم زاد
كان حول الاصل من حين الابتياع وحول الزيادة من حين ظهورها الثاني ان يطلب برأس المال او
زيادة فلو كان رأس ماله مائة فطلب بنقيصة ولو حبة لم يستحب ولو مضى عليه وهو على النقيصة
احوال زكاه لسنة واحدة استحبابا الثالث الحول ولا بد من وجود ما يعتبر في الزكوة من اول الحول
الى اخره فلو نقص رأس ماله او نوى به القنية انقطع الحول ولو كان بيده نصاب بعض حول
فاشترى به متاعا للتجارة قيل كان حول العرض حول الاصل والاشبه استيناف الحول ولو كان
رأس المال دون النصاب استانف عند بلوغه نصابا فصاعدا واما احكامه فمسائل الاولى زكوة التجارة
تتعلق بقيمة المتاع لا بعينه ويقوم بالدنانير او الدراهم فرع اذا كانت السلعة تبلغ النصاب باحد
النقدين دون الاخر تعلقت بها الزكوة لحصول ما يسمى نصابا الثانية اذا ملك احد النصب الزكاتية
للتجارة مثل اربعين شاة او ثلثين بقرة سقطت زكوة التجارة ووجبت زكوة المال ولا يجتمع الزكاتان ويشكل
ذلك على القول بوجوب زكوة التجارة وقيل يجتمع الزكاتان هذه وجوبا وهذه استحبابا الثالثة لو عاوض

وهو المنقطع به ولو كان غنياً في بلده وكذا الضيف بشرط ان يكون سفرهما مباحاً فلو كان معصية لم يعط
ويدفع اليه قدر الكفاية الى بلده ولو فضل عنه شيء اعاده وقيل لا القسم الثاني في اوصاف
المستحق الوصف الاول الايمان فلا يعطى كافر ولا معتقد لغير الحق ومع عدم المؤمن يجوز صرف الفطرة
خاصة الى المستضعف وتعطى الزكاة اطفال المؤمنين دون اطفال غيرهم ولو اعطى مخالف زكاته اهل
نحلته ثم استبصر اعاد الوصف الثاني العدالة وقد اعتبرها كثير واعتبر آخرون مجانبة الكبائر كالخمر والزنا دون الصغائر
وان دخل بها في جملة الفساق والاول احوط الوصف الثالث ان لا يكون ممن تجب نفقته على المالك كالابوين
وان علوا والاولاد وان سفلوا والزوجة والمملوك ويجوز دفعها الى من عدا هؤلاء من الانساب ولو قربوا كالاخ
والعم ولو كان من تجب نفقته عاملاً جاز ان يأخذ من الزكوة وكذا الغازي والغارم والمكاتب وابن السبيل
لكن يأخذ هذا ما زاد عن نفقته الاصلية مما يحتاج اليه في سفره كالحمولة الوصف الرابع ان لا
يكون هاشمياً فلو كان كذلك لم تحل له زكوة غيره وتحل له زكوة مثله في النسب ولو لم يتمكن الهاشمي من كفايته من
خمس جاز ان يأخذ من الزكوة ولو من غير هاشمي وقيل لا يتجاوز قدر الضرورة ويجوز للهاشمي ان يتناول
المندوبة من هاشمي وغيره والذين تحرم عليهم الصدقة الواجبة من ولد هاشم خاصة على الاظهر
وهم الآن اولاد ابي طالب والعباس والحارث وابي لهب القسم الثالث في المتولي للاخراج وهم ثلثة
المالك والامام والعامل وللمالك ان يتولى تفريق ما وجب عليه بنفسه وبمن يوكله والاول حملها الى الامام ويتأكد
ذلك استحباباً في الاموال الظاهرة كالمواشي والغلات ولو طلبها الامام وجب صرفها اليه ولو فرقها
المالك والحال هذه قيل لا يجزي وقيل يجزي وان اثم والاول اشبه وولي الطفل كالمالك في ولاية الاخراج
ويجب على الامام ان ينصب عاملاً لقبض الصدقات ويجب دفعها اليه عند المطالبة ولو قال
المالك اخرجت ما وجب علي قبل قوله ولا يكلف بينة ولا يميناً ولا يجوز للساعي تفريقها الا باذن الامام فاذا اذن له جاز ان
يأخذ نصيبه ثم يفرق الباقي واذا لم يكن الامام موجوداً دفعت الى الفقيه المأمون من الامامية فانه ابصر بمواقعها
والافضل قسمتها على الاصناف واختصاص جماعة من كل صنف ولو صرفها في صنف واحد جاز ولو خص بها
واحداً من بعض الاصناف جاز ايضاً ولا يجوز ان يعدل بها الى غير الموجود ولا الى غير اهل البلد مع وجود المستحق

ولو بان أن المدفوع إليه كافراً أو فاسقاً أو ممن تجب عليه نفقته أو هاشمياً وكان الدافع من غير قبيله

والعاملون وهم عمال الصدقات ويجب أن يستكمل فيهم أربع صفات التكليف والإيمان والعدالة والفقه ولو اقتصر على ما يحتاج إليه منه جاز وأن لا يكون هاشمياً وفي اعتبار الحرية تردد والإمام بالخيار بين أن يقرر له جعالة مقدرة أو أجرة عن مدة مقدرة **والمؤلفة** وهم الكفار الذين يستمالون إلى الجهاد ولا نعرف مؤلفة غيرهم **وفي الرقاب** وهم ثلاثة المكاتبون والعبيد الذين تحت الشدة والعبد يشترى ويعتق وإن لم يكن في شدة لكن بشرط عدم المستحق وروي رابع وهو من وجبت عليه كفارة ولم يجد فإنه يعتق عنه وفيه تردد والمكاتب إنما يعطى من هذا السهم إذا لم يكن معه ما يصرفه في كتابته ولو صرفه في غيره والحال هذه جاز ارتجاعه وقيل لا ولو دفع إليه من سهم الفقراء لم يرتجع ولو ادعى أنه كوتب قيل يقبل وقيل لا إلا بالبينة أو يحلف والأول أشبه ولو صدقه مولاه قبل

والغارمون وهم الذين عليهم الديون في غير معصية فلو كان في معصية لم يقض عنه نعم لو تاب صرف إليه من سهم الفقراء وجاز أن يقضي هو ولو جهل فيما ذا أنفقه قيل يمنع وقيل لا وهو الأشبه ولو كان للمالك دين على الفقير جاز أن يقاصه وكذا لو كان الغارم ميتاً جاز أن يقضى عنه وأن يقاص وكذا لو كان الدين على من تجب عليه نفقته جاز أن يقضى عنه حياً وميتاً وأن يقاص ولو صرف الغارم ما دفع إليه من سهم الغارمين في غير القضاء ارتجع على الأشبه ولو ادعى أن عليه ديناً قبل قوله إذا صدقه الغريم وكذا لو تجردت دعواه عن التصديق والإنكار وقيل لا يقبل والأول أشبه **وفي سبيل الله** وهو الجهاد خاصة وقيل يدخل فيه المصالح كبناء القناطر والحج ومساعدة الزائرين وبناء المساجد وهو الأشبه والغازي يعطى وإن كان غنياً قدر كفايته على حسب حاله إذا غزا لم يرتجع منه وإن لم يغز استعيد وإذا كان الإمام مفقوداً سقط نصيب الجهاد وصرف في المصالح وقد يمكن وجوب الجهاد مع عدمه فيكون النصيب باقياً مع وقوع ذلك التقدير وكذا يسقط سهم السعاة وسهم المؤلفة ويقتصر بالزكاة على بقية الأصناف وابن السبيل وهو

وقت الوجوب فان آثر دفع مثلها قرضا ولا يكون ذلك زكوة ولا يصدق عليها اسم التعجيل
فاذا جاء وقت الوجوب احتسبها من الزكوة كالدين على الفقير بشرط بقاء القابض على صفة
الاستحقاق وبقاء الوجوب في المال ولو كان النصاب يتم بالقرض لم تجب الزكوة سواء كانت عينه
باقية او تالفة على الاشبه ولو خرج المستحق عن الوصف استعيد وله ان يمتنع من اعادة
العين ويدفع القيمة عند القبض كالقرض ولو تعذر الاستعادة غرم المالك الزكوة من
راس ولو كان المستحق على الاتصاف وحصلت شرائط الوجوب جاز ان يستعيد ويعطى
عوضها لانها لم تتعين ويجوز ان يعدل بها عمن دفعت اليه ايضا **فروع**
لو دفع الشاة فزادت زيادة متصلة كالسمن لم يكن له استعادة العين مع ارتفاع الفقر
للفقير بل القيمة وكذا لو كانت الزيادة منفصلة كالولد لكن لو دفع الشاة يجب عليه دفع
الولد **الثاني** لو نقصت قبل تغيرها ولا شيء على الفقير والوجه لزوم القيمة حين القبض
الثالث لو عجل بعين المال ثم حال الحول جاز احتسابها عليه لكونها كالباقي على ملك المالك
وان استغنى بغيرها استعيد القرض **القول في النية** والمراعى نية الدافع ان كان مالكا
وان كان ساعيا او الامام او وكيلا جاز ان يتولى النية كل واحد من الدافع والمالك وولي
الطفل والمجنون يتولى النية او من له ان يقبض منه كالامام والساعي ويتعين عند
ولو نوى بعد الدفع لم يجز لاستيعابه جوازه وحقيقتها القصد الى القربة والوجوب او
الندب وكونها زكوة مال او فطرة ولا يفتقر الى نية الجنس الذي يخرج منه **فروع**
قال ان كان مالي الغائب باقيا فهذه زكوته وان كان تالفا فهي نافلة صح وكذا لو قال او
نافلة ولو كان له مالان متساويان حاضر وغائب فاخرج زكوة ونواها عن احدهما
بعينه كان فان كان الغائب سالما او لو اخرج عن ماله الغائب ان كان سالما ثم بان تالفا
نقلها الى غيره على الاشبه ولو نوى عن مال يرجو وصوله او لو وصل ولو لم ينو المالك
ونوى الساعي او الامام فان اخذت بالكره اجزأ وان طوعا فلا على الاشبه

في البلد ولا ان يؤخر دفعها مع التمكن فان فعل شيئا من ذلك اثم وضمن وكذا كل من كان في يده مال لغيره فطالبه به فامتنع او اوصى اليه بشيء فلم يصرفه فيه او دفع اليه ما يوصله الى غيره ولو لم يجد المستحق جاز نقلها الى بلد آخر ولا ضمان عليه مع التلف الا ان يكون هناك تفريط ولو كان ماله في غير بلده فالافضل صرفها الى بلد المال ولو دفع العوض في بلده جاز ولو نقل الواجب الى بلده ضمن وفي زكاة الفطرة الافضل ان يؤدي في بلده وان كان ماله في غير بلده لانها تجب في الذمة ولو عين زكاة الفطرة من مال غائب عنه ضمن بنقله عن ذلك البلد مع وجود المستحق فيه

القسم الرابع في اللواحق وفيه مسائل **الاولى** اذا قبض الامام او الساعي الزكاة برئت ذمة المالك ولو تلفت بعد ذلك **الثانية** اذا لم يجد المالك لها مستحقا فالافضل له عزلها ولو ادركته الوفاة اوصى بها وجوبا **الثالثة** المملوك الذي يشترى من الزكاة اذا مات ولا وارث له ورثه ارباب الزكاة وقيل بل يرثه الامام والاول اظهر **الرابعة** اذا احتاجت الصدقة الى كيل او وزن كانت الاجرة على المالك وقيل تحتسب من الزكاة والاول اشبه **الخامسة** اذا اجتمع للفقير سببان او ما زاد يستحق بهما الزكاة كالفقر والكتابة والغزو جاز ان يعطى بحسب كل سبب نصيبا **السادسة** اقل ما يعطى الفقير ما يجب في النصاب الاول عشرة قراريط او خمسة دراهم وقيل ما يجب في النصاب الثاني قيراطان او درهم والاول اكثر ولا حد للاكثر اذا كان دفعة ولو تعاقبت العطية فبلغت مؤنة السنة منع ما زاد **السابعة** اذا قبض الامام الزكاة دعا لصاحبها وجوبا وقيل استحبابا وهو الاشبه **الثامنة** يكره ان يملك ما اخرجه في الصدقة اختيارا واجبة كانت او مندوبة ولا بأس اذا عادت بميراث وما شابهه **التاسعة** يستحب ان توسم نعم الصدقة في اقوى موضع منها واكشفه كاصول الآذان في الغنم وافخاذ الابل والبقر ويكتب في الميسم ما اخذت له زكاة او صدقة او جزية

القول في وقت التسليم اذا اهل الثاني عشر وجب دفع الزكاة ولا يجوز التأخير الا لمانع او لانتظار من له قبضها واذا عزلها جاز تأخيرها الى شهر او شهرين والاشبه ان التأخير ان كان لسبب مبيح دام بدوامه ولا يتحدد وان كان اقتراحا لم يجز ويضمن ان تلفت ولا يجوز تقديمها قبل وقت الوجوب

لو قبل ومات ثم قبض الورثة قبل الهلال وجبت عليهم **الثاني** في جنسها وقدرها والضابط اخراج ما كان قوتا غالبا كالحنطة والشعير ودقيقهما وخبزهما والتمر والزبيب والارز واللبن والاقط ومن غير ذلك يخرج بالقيمة السوقية والافضل اخراج التمر ثم الزبيب ويليه ان يخرج كل انسان ما يغلب على قوته والفطرة من جميع الاقوات المذكورة صاع والصاع اربعة امداد وهي تسعة ارطال بالعراقي ومن اللبن اربعة ارطال وفسر بالمدني ولا تقدير في عوض الواجب بل يرجع الى قيمة السوق وقدره قوم بدرهم وآخرون باربعة دوانيق فضة وليس بمعتمد وربما نزل على اختلاف الاسعار **الثالث** في وقتها وتجب بهلال شوال ولا يجوز تقديمها الا على سبيل القرض على الاقوى ويجوز اخراجها بعده وتأخيرها الى قبل صلاة العيد افضل وان خرج وقت الصلاة وقد عزلها اخرجها واجبا بنية الاداء وان لم يكن عزلها قيل سقطت وقيل يأتي بها قضاء وقيل اداء والاول اشبه واذا اخر دفعها بعد العزل مع الامكان ضمن وان كان لا معه لم يضمن ولا يجوز حملها الى بلد آخر مع وجود المستحق ويضمن ويجوز مع عدمه ولا ضمان **الرابع** في مصرفها وهو مصرف زكاة المال ويجوز ان يتولى المالك اخراجها والافضل دفعها الى الامام او من نصبه ومع التعذر الى فقهاء الشيعة ولا تعطى غير المؤمن والمستضعف مع عدمه وتعطى اطفال المؤمنين ولو كان آباؤهم فساقا ولا يعطى الفقير اقل من صاع الا ان يجتمع لا يتسع لهم ويستحب ان يعطى الواحد ما يغنيه دفعة ويستحب اختصاص ذوي القرابة بها ثم الجيران

كتاب الخمس

وفيه فصلان **الاول** فيما يجب فيه وهو سبعة **الاول** غنائم دار الحرب مما حواه العسكر وما لم يحوه من ارض وغيرها ما لم يكن غصبا من مسلم او معاهد قليلا كان او كثيرا **الثاني** المعادن سواء كانت منطبعة كالذهب والفضة والرصاص او غير منطبعة كالياقوت والزبرجد والكحل او مائعة كالقير والنفط والكبريت ويجب فيه الخمس بعد المؤنة وقيل لا يجب حتى يبلغ عشرين دينارا وهو المروي والاول اكثر **الثالث** الكنوز وهو كل مال مذخور تحت الارض فان بلغ عشرين دينارا وكان في ارض دار الحرب او دار الاسلام

والاجزاء اشبه **القسم الثاني** في زكوة الفطرة واركانها اربعة **الاول** فيمن تجب عليه
الفطرة بشروط ثلثة الاول التكليف فلا تجب على الصبي ولا على المجنون ولا على من اهل شوال
وهو مغمى عليه **الثاني** الحرية فلا تجب على المملوك ولو قيل يملك ولا على المدبر
ولا على ام الولد ولا على المكاتب المشروط ولا المطلق الذي لم يتحرر منه شيء ولو تحرر منه شيء
وجبت عليه بالنسبة ولو عاله المولى وجبت على المولى دون المملوك **الثالث** الغنى فلا تجب على الفقير وهو من
لا يملك احد النصب الزكاتية وقيل من تحل له الزكوة وضابطه ان لا يملك قوت سنة له ولعياله وهو الاشبه
ويستحب للفقير اخراجها واقل ذلك ان يدير صاعا على عياله ثم يتصدق به ومع الشروط يخرجها
عن نفسه وعن جميع من يعوله فرضا او نفلا من زوجة وولد وما شاكلهما وضيف وما شابهه
صغيرا كان او كبيرا حرا او عبدا مسلما او كافرا والنية معتبرة في ادائها ولا يصح اخراجها من
الكافر وان وجبت عليه ولو اسلم سقطت عنه **مسائل ثلاث الاولى** من بلغ قبل الهلال
او اسلم او زال جنونه او ملك ما يصير به غنيا وجبت عليه ولو كان بعد ذلك ما لم يصل العيد
استحبت وكذا التفصيل لو ملك مملوكا او ولد له **الثانية** الزوجة والمملوك تجب الزكوة
عنهما ولو لم يكونا في عياله اذا لم يعلهما غيره وقيل لا تجب الا مع العيلولة وفيه تردد **الثالثة**
كل من وجبت زكوته على غيره سقطت عن نفسه وان كان لو انفرد وجبت عليه كالضيف الغني والزوجة
فروع الاول اذا كان له مملوك غائب يعرف حياته فان كان يعول نفسه او في عيال مولاه وجبت على
المولى وان عاله غيره وجبت الزكوة على العائل **الثاني** اذا كان العبد بين شريكين فالزكوة عليهما
فان عاله احدهما فالزكوة على العائل **الثالث** ولو مات المولى وعليه دين فان كان بعد الهلال وجبت
زكوة مملوكه في ماله وان ضاقت التركة قسمت على الدين والفطرة بالحصص فان مات قبل الهلال
لم تجب على احد الا بتقدير ان يعوله **الرابع** اذا اوصى له بعبد ثم مات الموصي فان قبل الوصية
قبل الهلال وجبت عليه وان قبل بعده سقطت وقيل تجب على الورثة وفيه تردد ولو
وهب له ولم يقبض لم تجب الزكوة على الموهوب له ولو مات الواهب كانت على الورثة وقيل لو

الاولى مستحق الخمس هو من ولده عبد المطلب وهم بنو ابي طالب والعباس والحارث وابي لهب

الذكر والانثى وفي استحقاق بني المطلب تردد اظهره المنع **الثانية** هل يجوز ان يخص بالخمس

طائفة قيل نعم وقيل لا وهو الاحوط **الثالثة** يقسم الامام على الطوائف قدر الكفاية مقتصدا

فان فضل كان له وان اعوز اتم من نصيبه **الرابعة** ابن السبيل لا يعتبر فيه الفقر بل

الحاجة في بلد التسليم ولو كان غنيا في بلده وهل يراعى ذلك في اليتيم قيل نعم وقيل لا والاول احوط

الخامسة لا يحل حمل الخمس الى غير بلده مع وجود المستحق ولو حمل والحال هذه ضمن ويجوز

مع عدمه **السادسة** الايمان معتبر في المستحق على تردد والعدالة لا تعتبر على الاظهر ويلحق

بذلك مقصدان **الاول** في الانفال وهي ما يستحقه الامام من الاموال على جهة الخصوص كما كان

للنبي عليه السلام وهي خمسة الارض التي تملك من غير قتال سواء انجلى اهلها او سلموها طوعا

والارضون الموات سواء ملكت ثم باد اهلها او لم يجر عليها ملك كالمفاوز وسيف البحار ورؤوس الجبال

وما يكون بها وكذا بطون الاودية والآجام واذا فتحت دار الحرب فما كان لسلطانهم

من قطائع وصفايا فهي للامام اذا لم تكن مغصوبة من مسلم او معاهد وكذا له ان يصطفي من الغنيمة

ما شاء من فرس او ثوب او جارية او غير ذلك ما لم يجحف وما يغنمه المقاتلون بغير اذنه فهو له

عليه السلام **الثاني** في كيفية التصرف في مستحقه وفيه مسائل **الاولى** لا يجوز التصرف

في ذلك بغير اذنه ولو تصرف متصرف كان غاصبا ولو حصلت له فائدة كانت للامام **الثانية**

اذا قاطع الامام على شيء من حقوقه حل ما يفضل عن القطيعة ووجب عليه الوفاء

الثالثة ثبت اباحة المناكح والمساكن والمتاجر حال الغيبة وان كان ذلك باجمعه للامام و

ولا يجب اخراج حصة الموجودين من ارباب الخمس منه **الرابعة** ما يجب من الخمس يجب

صرفه اليه مع وجوده ومع عدمه قيل يكون مباحا وقيل يجب حفظه ثم يوصى به عند

ظهور امارة الموت وقيل يدفن وقيل يصرف النصف الى مستحقيه ويحفظ ما يختص به

بالوصاة او الدفن وقيل بل تصرف حصته الى الاصناف الموجودين ايضا لان عليه الاتمام

وليس عليه ... الخمس لو وجده في ملك مبتاع عرّفه البائع فان عرّفه فهو وكان احق به وان جهله فهو للمشتري وعليه الخمس وكذا لو اشترى دابة ووجد في جوفها شيئاً له قيمة ولو ابتاع سمكة فوجد في جوفها شيئاً اخرج خمسه وكان له الباقي ولا يعرّف

فروع

الاول اذا وجد كنزاً في ارض موات من دار الاسلام فان لم يكن عليه سكة او كان عليه سكة عادية اخرج خمسه وكان له الباقي وان كان عليه سكة الاسلام قيل يعرّف كاللقطة وقيل يملكه الواجد وعليه الخمس والاول اشبه

الرابع كل ما يخرج من البحر بالغوص كالجواهر والدرر بشرط ان يبلغ قيمته ديناراً فصاعداً ولو اخذ منه شيء من غير غوص لم يجب الخمس فيه

تفريع العنبر ان اخرج بالغوص روعي فيه مقدار دينار وان جني من وجه الماء او من الساحل كان له حكم المعادن

الخامس ما يفضل عن مؤونة السنة له ولعياله من ارباح التجارات والصناعات والزراعات

السادس اذا اشترى الذمي ارضاً من مسلم وجب فيها الخمس سواء كانت مما فيه الخمس كالارض المفتوحة عنوة او ليس فيه كالارض التي اسلم عليها اهلها

السابع الحلال اذا اختلط بالحرام ولا يتميز وجب فيه الخمس

فروع

الاول الخمس يجب في الكنز سواء كان الواجد له حراً او عبداً صغيراً وكبيراً وكذا المعادن والغوص

الثاني لا يعتبر الحول في شيء من الخمس ولكن يؤخر ما يجب في ارباح التجارات احتياطاً للمكتسب

الثالث اذا اختلف المالك والمستأجر في الكنز فان اختلفا في ملكه فالقول قول المؤجر مع يمينه وان اختلفا في قدره فالقول قول المستأجر

الرابع الخمس يجب بعد المؤونة التي يفتقر اليها اخراج الكنز والمعدن من حفر وسبك وغيره

القول في قسمته يقسم ستة اقسام ثلثة للنبي عليه السلام وهي سهم الله وسهم رسوله وسهم ذي القربى وهو الامام وبعده للامام القائم مقامه وما كان قبضه النبي او الامام ينتقل الى وارثه وثلثة للايتام والمساكين وابناء السبيل وقيل بل يقسم خمسة اقسام والاول اشهر ويعتبر في الطوائف الثلث انتسابهم الى عبد المطلب بالابوة فلو انتسبوا بالام خاصة لم يعطوا من الخمس شيئاً على الاظهر ولا يجب استيعاب كل طائفة بل لو اقتصر من كل طائفة على واحد جاز وهنا مسائل

الانزال وعصارة الاشجار وعن الجماع في القبل اجماعا وفي دبر المرأة على الاظهر فيفسد صوم
المرأة وفي فساد الصوم بوطء الغلام والدابة تردد وان حرم وكذا الانزال في فساد صوم
الموطوء ولا شبهة انه يتبع وجوب الغسل وعن الكذب على الله وعلى رسوله والائمة عليهم السلام
وهل يفسد الصوم بذلك قيل نعم وقيل لا وهو الاشبه وعن الارتماس قيل لا يحرم بل يكره
والاول اشبه وهل يفسد الصوم بفعله الاشبه لا وايصال الغبار الى الحلق خلاف الاظهر التحريم
وفساد الصوم وعن البقاء على الجنابة عامدا حتى يطلع الفجر من غير ضرورة على الاشهر ولو
نام غير ناو للغسل فطلع الفجر فسد الصوم ولو كان نوى الغسل صح صومه ولو انتبه ثم نام ناويا
فاصبح نائما فسد صومه وعليه قضاؤه وكذا لو استمنى او لمس امرأة فامنى فسد صومه ولو احتلم بعد
الصوم نهارا لم يفسد صومه وكذا لو نظر الى امرأة فامنى على الاظهر او استمع فامنى والحقنة بالجامد
جائزة وبالمائع محرمة ويفسد بها الصوم على تردد **مسئلتان الاولى** كلما ذكرناه انه
يفسد الصيام انما يفسده اذا وقع عمدا سواء كان عالما او جاهلا على تردد في الجاهل ولو كان
سهوا لم يفسد سواء كان الصوم واجبا او ندبا وكذا لو اكره على الافطار او وجر في حلقه **الثانية** لا بأس
بمص الخاتم ومضغ الطعام للصبي وزق الطائر وذوق المرق والاستنقاع في الماء للرجال ويستحب السواك
للصائم بالرطب واليابس **المقصد الثاني** ما يوجب القضاء والكفارة يجب بتسعة اشياء الاكل والشرب
المعتاد وغيره والجماع حتى تغيب الحشفة في قبل المرأة او دبرها وتعمد البقاء على الجنابة حتى يطلع الفجر
وكذا لو نام غير ناو للغسل حتى يطلع الفجر والاستمناء وايصال الغبار الى الحلق **الثانية** لا تجب الكفارة
الا في صوم رمضان وقضائه بعد الزوال والنذر المعين وفي صوم الاعتكاف اذا وجب وما عداه لا تجب فيه الكفارة
مثل صوم الكفارات والنذر غير المعين والمندوبات وان فسد الصوم **فرع** من اكل ناسيا فظن فساد
صومه فافطر عامدا فسد صومه وعليه القضاء وفي وجوب الكفارة تردد والاشبه الوجوب ولو وجر في
حلقه او اكره اكراها يرتفع معه الاختيار لم يفسد صومه ولو خوف فافطر وجب القضاء على تردد
ولا كفارة **الثالثة** الكفارة في رمضان عتق رقبة او صيام شهرين متتابعين او اطعام ستين مسكينا

عند عدم الكفاية وكما يجب في المال مع وجوده فهو واجب عليه عند غيبته وهو الاشبه

الخامسة يجب ان يتولى صرف حصة الامام في الاصناف الموجودين من اليه الحكم بحق النيابة كما يتولى اداء ما يجب على الغائب

كتاب الصوم

والنظر في اركانه واقسامه ولواحقه واركانه اربعة

الاول الصوم وهو الكف عن المفطرات مع النية فهي اما ركن فيه واما شرط في صحته وهي بالشرط اشبه ويكفي في شهر رمضان ان ينوي انه يصوم متقربا الى الله تعالى وهل يكفي ذلك في النذر المعين قيل نعم وقيل لا وهو الاشبه ولا بد فيما عداهما من نية التعيين وهو القصد الى الصوم المخصوص فلو اقتصر على نية القربة وذهل عن تعيينه لم يصح ولا بد من حضورها عند اول جزء من الصوم او تبييتها مستمرا على حكمها ولو نسيها ليلا جددها نهارا ما بينه وبين الزوال ولو زالت الشمس فات محلها واجبا كان الصوم او ندبا وقيل يمتد وقتها الى الغروب لصوم النافلة والاول اشهر وقيل يختص رمضان بجواز تقديم نيته عليه ولو سها عند دخوله فصام كانت النية الاولى كافية وكذا قيل تجزي نية واحدة لصيام الشهر كله ولا يقع في شهر رمضان صوم غيره ولو نوى غيره واجبا كان او ندبا اجزأ عن رمضان دون ما نواه ولا يجوز ان يردد نيته بين الواجب والندب بل لا بد من قصد احدهما تعيينا ولو نوى الوجوب آخر يوم من شعبان مع الشك لم يجز عن احدهما ولو نواه مندوبا اجزأ عن رمضان اذا انكشف انه منه ولو صام على انه ان كان من رمضان كان واجبا والا كان مندوبا قيل يجزي وقيل لا يجزي وعليه الاعادة وهو الاشبه ولو اصبح بنية الافطار ثم بان انه من الشهر جدد النية واجتزأ به وان كان ذلك بعد الزوال امسك وعليه القضاء

فروع ثلاثة الاول لو نوى الافطار في يوم من رمضان ثم جدد قبل الزوال قيل لا ينعقد وعليه القضاء ولو قيل بانعقاده كان اشبه الثاني لو عقد نية الصوم ثم نوى الافطار ولم يفطر ثم جدد النية كان صحيحا الثالث نية الصبي المميز صحيحة وصومه شرعي

الثاني ما يمسك عنه الصائم وفيه مقاصد يجب الامساك عن كل ماكول معتادا كان كالخبز والفواكه او غير معتاد كالحصى والبرد وعن كل مشروب ولو لم يكن معتادا كمياه الانوار

وهو الأشبه السادسة إذا طلع الفجر وفي فيه طعام لفظه ولو ابتلعه فسد صومه وعليه
القضاء والكفارة السابعة المنفرد برؤية هلال شهر رمضان إذا أفطر عليه القضاء
والكفارة المسألة العاشرة يجب ترك الجماع قبل طلوع الفجر بمقدار إيقاعه والغسل ولو تيقن ضيق
الوقت فواقع فسد صومه وعليه الكفارة ولو فعل ذلك ظانا سعة الوقت فإن كان مع المراعاة لم
يكن عليه شيء وإن أهمل فعليه القضاء الحادية عشرة تتكرر الكفارة بتكرر الموجب إذا كان في
يومين من صوم تتعلق به الكفارة وإن كان في يوم واحد قيل تتكرر مطلقا وقيل إن تخلل التكفير وقيل
لا تتكرر وهو الأشبه سواء كان من جنس واحد أو مختلفا فرع من فعل ما تجب به الكفارة
ثم سقط فرض الصوم بسفر أو حيض وشبهه قيل تسقط الكفارة وقيل لا وهو الأشبه
الثانية عشرة من أفطر في شهر رمضان عالما عامدا عزر مرة فإن عاد كذلك عزر
ثانيا فإن عاد قتل الثالثة عشرة من وطئ زوجته في شهر رمضان وهما صائمان مكرها لها
كان عليه كفارتان ولا كفارة عليها فإن طاوعته فسد صومهما وعلى كل واحد منهما كفارة عن نفسه
ويعزر بخمسة وعشرين سوطا وكذا لو كان الإكراه لأجنبية وقيل لا يتحمل هنا وهو الأشبه
الرابعة عشرة كل من وجب عليه شهران متتابعان فعجز صام ثمانية عشر يوما ولو عجز عن
الصوم أصلا استغفر الله فهو كفارته الخامسة عشرة لو تبرع متبرع بالتكفير عمن وجبت عليه
الكفارة جاز لكن يراعى في الصوم الوفاة المقصد الثالث فيما يكره للصائم وهو تسعة أشياء
النساء تقبيلا ولمسا وملاعبة والاكتحال بما فيه صبر أو مسك وإخراج الدم المضعف ودخول
الحمام كذلك والسعوط بما لا يتعدى الحلق وشم الرياحين ويتأكد في النرجس والاحتقان بالجامد وبل
الثوب على الجسد وجلوس المرأة في الماء الركن الثالث في الزمان الذي يصح فيه الصوم وهو النهار دون
الليل ولو نذر الصيام ليلا لم ينعقد وكذا لو ضم الليل إلى النهار ولا يصح صوم العيدين ولو نذر
صومهما لم ينعقد ولو نذر يوما معينا فاتفق أحد العيدين لم يصم وهل يقضيه قيل نعم وقيل
لا وهو الأشبه وكذا البحث في أيام التشريق لمن كان بمنى الركن الرابع في شرائطه وهي قسمان

١٢٥٨١٢

مخيرا في ذلك وقيل بل هي على الترتيب وقيل يجب بالافطار بالمحرم ثلاث كفارات
وبالمحلل كفارة والاول اكثر الرابعة اذا افطر زمانا نذر صومه على التعيين كان عليه
القضاء وكفارة كبرى مخيرة وقيل كفارة يمين والاول اظهر الخامسة الكذب على الله و
رسوله وعلى الائمة عليهم السلام حرام على الصائم وغيره وان تأكد على الصائم لكن لا يجب به قضاء و
كفارة على الاشبه السادسة الارتماس حرام على الاظهر ولا يجب به كفارة ولا قضاء وقيل يجبان به
والاول اشبه السابعة لا باس بالحقنة بالجامد على الاصح ويحرم بالمائع ويجب به القضاء على الاظهر
الثامنة من اجنب ونام ناويا للغسل ثم انتبه ثم نام كذلك ثم انتبه ونام ثالثة ناويا حتى
طلع الفجر لزمته الكفارة على قول مشهور وفيه تردد التاسعة يجب القضاء في الصوم
الواجب المتعين بتسعة اشياء فعل المفطر قبل مراعاة الفجر مع القدرة والافطار اخلادا الى من
اخبر ان الفجر لم يطلع مع القدرة على عرفانه ويكون طالعا وترك العمل بقول المخبر بطلوعه والافطار
لظنه كذبه وكذا الافطار تقليدا ان الليل دخل ثم تبين فساد الخبر والافطار للظلمة الموهمة دخول
الليل فلو غلب على ظنه لم يفطر وتعمد القيء ولو ذرعه لم يفطر والحقنة بالمائع ودخول الماء الحلق
للتبرد دون المضمضة للطهارة ومعاودة الجنب النوم ثانيا حتى يطلع الفجر ناويا للغسل ومن نظر
الى من يحرم عليه نظرها بشهوة فامنى قيل عليه القضاء وقيل لا يجب وهو الاشبه وكذا لو كانت محللة
فروع الاول لو تمضمض متداويا او طرح في فيه خرزا او غيره لغرض صحيح فسبق الى حلقه لم
يفسد صومه ولو فعل ذلك عبثا قيل عليه القضاء وقيل لا وهو الاشبه الثاني ما يخرج من بقايا
الغذاء من بين اسنانه يحرم ابتلاعه للصائم فان ابتلعه عمدا وجب القضاء والاشبه القضاء والكفارة
وفي السهو لا شيء عليه الثالث لا يفسد الصوم ما يصل الى الجوف بغير الحلق عدا الحقنة
بالمائع وقيل صب الدواء في الاحليل حتى يصل الى الجوف يفسده وفيه تردد الرابعة لا يفسد الصوم
بابتلاع النخامة والبصاق ولو كان عمدا ما لم ينفصل عن الفم وما ينزل من الفضلات من رأسه اذا استرسل و
تعدى الحلق من غير قصد لم يفسد الصوم ولو تعمد ابتلاعه افسد الخامسة ما له طعم كالعلك قيل يفسد الصوم وقيل لا

برؤية يوم الثلاثين قبل الزوال لا تطلق ولا يعتق [illegible] الماضية
ويستحب صوم يوم الثلاثين من شعبان بنية النفل فان [illegible] ولو شهد
رمضان لا مادة قيل يجزيه وقيل لا وهو الاشبه فان افطره فاهل شوال ليلة التاسع والعشرين
من هلال رمضان قضاه وكذا لو قامت بينة برؤية ليلة الثلاثين من شعبان وكل
شهر فيه رؤية يعد ما قبله ثلثين ولو غمت شهور السنة عد كل شهر منها ثلثين وقيل
ينقص منها القضاء العادة بالنقيصة وقيل يعمل في ذلك برواية الخمسة والاول اشبه ومن كان
بحيث لا يعلم الشهر كالاسير والمحبوس صام شهرا تغليبا فان استمر الاشتباه فهو بري وان اتفق
في شهر رمضان اجزأه وان كان قبله قضاه ووقت الامساك طلوع الفجر الثاني ووقت
الافطار غروب الشمس وحده ذهاب الحمرة من المشرق ويستحب تأخير الافطار حتى يصلي المغرب
الا ان تنازعه نفسه او يكون من يتوقعه للافطار الثاني في شروطه وهي قسمان الاول
ما باعتباره يجب الصوم وهو سبعة البلوغ وكمال العقل فلا يجب على الصبي والمجنون
الا ان يكملا قبل طلوع الفجر ولو كملا بعد طلوعه لم يجب على الاظهر وكذا المغمى عليه وقيل ان
الصوم قبل الاغماء والا كان عليه القضاء والاول اشبه والصحة من المرض فان برئ قبل الزوال
ولم يتناول وجب الصوم وان كان تناول او كان برؤه بعد الزوال امسك استحبابا و
لزمه القضاء والاقامة او حكمها فلا يجب على المسافر ولا يصح منه بل يلزمه القضاء ولو
لم يجزه مع العلم ويجزيه مع الجهل ولو حضر بلده او بلدا يعزم فيه الاقامة عشرا كان حكمه
حكم المقيم في الصحة والوجوب وفي حكم الاقامة كثرة السفر كالمكاري والملاح وشبههما ما لم
يحصل لهم الاقامة عشرة ايام والخلو من الحيض والنفاس فلا يجب عليهما ولا يصح منهما وعليهما القضاء
الثاني ما باعتباره يجب القضاء وهو ثلثة شروط البلوغ وكمال العقل والاسلام فلا يجب على الصبي
القضاء الا اليوم الذي بلغ فيه قبل طلوع فجره وكذا المجنون والكافر وان وجب عليهم لكن لا
يجب عليه القضاء الا ما ادرك فجره مسلما ولو اسلم في اثناء اليوم امسك استحبابا ويصوم ما يستقبله

صوم الكافر وإن وجب عليه ولا المجنون ولا المغمى عليه وقيل إذا سبقت من المغمى عليه النية كان بحكم الصائم والأول أشبه ويصح صوم الصبي المميز والنائم إذا سبقت منه النية ولو استمر إلى الليل ولو لم يعقد صومه بالنية مع وجوبه ثم طلع الفجر عليه نائماً واستمر حتى زالت الشمس فعليه القضاء ولا يصح صوم الحائض ولا النفساء سواء حصل العذر قبل الغروب أو انقطع بعد الفجر ويصح من المستحاضة إذا فعلت ما يجب عليها من الأغسال أو الغسل ولا يصح الصوم الواجب من مسافر يلزمه التقصير إلا الثلاثة الأيام في بدل الهدي والثمانية عشر في بدل البدنة لمن أفاض من عرفات قبل الغروب عامداً والنذر المشترط سفراً وحضراً على قول مشهور وهل يصح منه مندوباً قيل لا وقيل نعم وقيل يكره وهو الأشبه ويصح كل ذلك ممن له حكم المقيم ولا يصح من الجنب إذا ترك الغسل عامداً مع القدرة حتى يطلع الفجر ولو استيقظ جنباً لم ينعقد صوم ذلك اليوم عنه وقيل لا أبداً فإن كان في رمضان فصومه صحيح وكذا في النذر المعين ويصح من المريض ما لم يستضر به

مسألتان الأولى البلوغ الذي يجب معه العبادات الاحتلام أو الإنبات أو بلوغ خمس عشرة سنة في الرجال على الأظهر وتسع في النساء الثانية يمرن الصبي والصبية على الصوم قبل البلوغ ويشدد عليهما لسبع مع الطاقة

النظر الثالث في أقسامه وهي أربعة واجب وندب ومكروه ومحظور فالواجب ستة صوم شهر رمضان والكفارات ودم المتعة والنذر وما في معناه والاعتكاف على وجه وقضاء الواجب

القول في شهر رمضان والكلام في علامته وشروطه وأحكامه أما الأول فيعلم الشهر برؤية الهلال فمن رآه وجب عليه الصوم ولو انفرد وكذا لو شهد فردت شهادته وكذا يفطر لو انفرد بهلال شوال ومن لم يره لا يجب عليه الصوم إلا أن يمضي من شعبان ثلاثون يوماً أو يرى رؤية شائعة فإن لم يتفق ذلك وشهد شاهدان قيل لا يقبل وقيل يقبل مع العلة وقيل يقبل مطلقاً وهو الأظهر سواء كانا من البلد أو خارجه وإذا رأى في البلاد المتقاربة كالكوفة وبغداد وجب الصوم على ساكنيها أجمع دون المتباعدة كالعراق وخراسان بل يلزم حيث رأى ولا يثبت بشهادة الواحد على الأصح ولا بشهادة النساء ولا اعتبار بالجدول ولا بالعدد ولا بتغيب الهلال بعد الشفق ولا برؤ

وتنقسم اربعة اقسام الاول ما يجب فيه الصوم مع غيره وهو كفارة قتل العمد فان خصالها الثلاث تجب جميعا ويلحق بذلك من افطر على محرم في شهر رمضان عامدا على رواية الثاني ما يجب الصوم بعد العجز عن غيره وهو صوم كفارة قتل الخطا والظهار وكفارة الافطار في قضاء شهر رمضان بعد الزوال وكفارة اليمين وكفارة الافاضة من عرفات عامدا قبل الغروب وفي كفارة جزاء الصيد تردد وتنزيلها على الترتيب اظهر ويلحق بهذا كفارة شق الرجل ثوبه على زوجته وولده وكفارة خدش المرأة وجهها ونتفها شعر رأسها الثالث ما يكون الصائم مخيرا فيه بينه وبين غيره وهو صوم كفارة من افطر في يوم من شهر رمضان عامدا وكفارة خلف النذر والعهد والاعتكاف الواجب وكفارة حلق الرأس في حال الاحرام ويلحق بهذا كفارة جز المرأة راسها في المصاب الرابع ما يجب مرتبا على غيره مخيرا بينه وبين غيره وهو كفارة الواطي امته المحرمة باذنه وكل الصوم يلزم فيه التتابع الا اربعة صوم النذر المجرد عن التتابع وما في معناه من يمين وعهد وصوم القضاء وصوم جزاء الصيد والسبعة في بدل الهدي وكل ما يشترط فيه التتابع اذا افطر في اثنائه لعذر بنى وان افطر لغير عذر استانف الا ثلاثة مواضع من وجب عليه صوم شهرين متتابعين فصام شهرا ومن الثاني شيئا ولو يوما بنى ولو كان قبل ذلك استانف ومن وجب عليه صوم شهر متتابع بنذر فصام خمسة عشر يوما ثم افطر لم يبطل صومه وبنى عليه ولو كان قبل ذلك استانف وفي صوم ثلاثة ايام عن الهدي ان صام يوم التروية وعرفة ثم افطر يوم النحر جاز ان يبني بعد انقضاء ايام التشريق ولو كان اقل من ذلك استانف وكذا لو فصل بين اليومين والثالث بافطار غير العيد استانف ايضا والحق به من وجب عليه شهر في كفارة قتل الخطا او الظهار لكونه مملوكا وفيه تردد وكل من وجب عليه صوم متتابع لا يجوز ان يبتدئ زمانا لا يسلم فيه ومن وجب عليه شهران متتابعان لا يصوم شعبان الا ان يصوم قبله ولو يوما ولا شوالا مع يوم من ذي القعدة ويقتصر وكذا الحكم في ذي الحجة مع يوم آخر وقيل القاتل في اشهر الحرم يصوم شهرين منها ولو دخل فيهما العيد وايام التشريق والاول اشبه

وقيل يصح اذا اسلم قبل الزوال وان ترك قضاه والاول اشبه **الثالث** ما يلحق به من
الاحكام من فاته شهر رمضان او شيء منه لصغر او جنون او كفر اصلي فلا قضاء عليه وكذا ان فاته
لاغماء وقيل يقضي ما لم ينو قبل اغمائه والاول اظهر ويجب القضاء على المرتد سواء كان عن فطرة
او كفر والحائض والنفساء وكل تارك له بعد وجوبه عليه اذا لم يقم مقامه غيره ويستحب الموالاة
في القضاء احتياطا للبراءة وقيل بل يستحب التفريق للفرق وقيل يتابع في ستة ويفرق
الباقي للرواية والاول اشبه **وفي هذا الباب مسائل الاولى** من فاته شهر رمضان
او بعضه لمرض فان مات في مرضه لم يقض عنه وجوبا واستحب وان استمر به المرض الى رمضان آخر
سقط قضاؤه على الاظهر وكفر عن كل يوم من السالف بمد من طعام وان برئ بينهما واخره عازما
على القضاء قضاه ولا كفارة وان تركه تهاونا قضاه وكفر عن كل يوم من السالف بمد من طعام **الثانية**
يجب على الولي ان يقضي ما فات عن الميت من صيام واجب رمضان كان او غيره سواء كان فات
بمرض او غيره ولا يقضي الولي الا ما تمكن الميت من قضائه واهمله الا ما يفوت بالسفر فانه
يقضى ولو مات مسافرا على رواية والولي هو اكبر اولاده الذكور ولو كان الاكبر انثى لم يجب عليها
القضاء ولو كان له وليان او اولياء متساوون في السن تساووا في القضاء وفيه تردد ولو
تبرع بالقضاء بعض سقط وهل يقضى عن المرأة ما فاتها فيه تردد **الثالثة** اذا لم يكن له ولي او
كان الاكبر انثى سقط القضاء وقيل يتصدق عنه عن كل يوم بمد من تركته ولو كان عليه
شهران متتابعان صام الولي شهرا وتصدق من مال الميت عن شهر **الرابعة** القاضي لشهر
رمضان لا يحرم عليه الافطار قبل الزوال لعذر وغيره ويحرم بعده ويجب معه الكفارة وهي اطعام
عشرة مساكين لكل مسكين مد من طعام فان لم يمكنه صام ثلاثة ايام **الخامسة** اذا نسي غسل
الجنابة ومر به ايام او الشهر كله قيل يقضي الصلاة والصوم وقيل يقضي الصلاة حسب وهو
الاشبه **السادسة** اذا اصبح يوم الثلاثين من شهر رمضان صائما وثبت الرؤية في الماضية افطر
العيد ان كان بعد الزوال فقد فاتت الصلاة **القول في صوم الكفارات** وهي اثنا عشر

جاهلا لم يقض **الثالثة** الشرائط المعتبرة في قصر الصلوة معتبرة في قصر الصوم
ويزيد على ذلك تبييت النية وقيل لا يعتبر ايضا بل يكفي خروجه قبل الزوال وقيل لا يعتبر
بل يجب القصر ولو خرج قبل الغروب والاول اشبه وكل سفر يجب قصر الصلوة فيه يجب قصر
الصوم وبالعكس الا الصيد للتجارة على قول **الرابعة** الذين يلزمهم اتمام الصلوة
سفرا يلزمهم الصوم وهم الذين سفرهم اكثر من حضرهم ما لم يحصل لاحدهم اقامة عشرة ايام
في بلده او غيره وقيل يلزمهم الاتمام مطلقا عدا المكاري **الخامسة** لا يفطر المسافر حتى يتوارى
عليه جدران بلده او يخفى عليه اذانه فلو افطر قبل ذلك كان عليه مع القضاء الكفارة **السادسة**
الهم والكبيرة وذو العطاش يفطرون في رمضان ويتصدقون عن كل يوم بمد من الطعام
ثم ان امكن القضاء وجب والا سقط وقيل ان عجز الشيخ والشيخة سقط التكفير كما
يسقط الصوم وان اطاقاه بمشقة كفرا والاول اظهر **السابعة** الحامل المقرب
المرضع القليلة اللبن يجوز لهما الافطار في رمضان وتقضيان مع الصدقة عن كل يوم بمد من
طعام **الثامنة** من نام في رمضان واستمر نومه فان كان نوى الصوم فلا قضاء عليه وان لم
ينو فعليه القضاء والمجنون والمغمى عليه لا يجب على احدهما القضاء سواء عرض ذلك اياما
او بعض يوم وسواء سبقت منهما النية او لم تسبق وسواء عولج بما يفطره او لم يعالج على الاشبه
التاسعة من يسوغ له الافطار في شهر رمضان يكره له التملي من الطعام والشراب وكذا
الجماع وقيل يحرم والاول اشبه

كتاب الاعتكاف

والكلام فيه وفي اقسامه واحكامه الاعتكاف
هو اللبث المتطاول للعبادة ولا يصح الا من مكلف مسلم وشرائطه ستة **الاول** النية و
فيه نية القربة ثم ان كان منذورا نواه واجبا وان كان مندوبا نوى الندب واذا مضى له
يومان وجب الثالث على الاظهر وفيه تجدد نية الوجوب **الثاني** الصوم فلا يصح الا في زمان
يصح فيه الصوم ممن يصح منه وان اعتكف في العيدين لم يصح وكذا لو اعتكفت الحائض
او النفساء **الثالث** لا يصح الاعتكاف الا ثلاثة فمن نذر اعتكافا مطلقا وجب عليه الاتيان

والندب من الصوم قد لا يختص وقتاً معيناً كصيام أيام السنة فإنه جنة من النار وقد
يختص وقتاً معيناً والمؤكد منه أربعة عشر قسماً صوم الثلاثة الأيام من كل شهر أول خميس منه
وآخر خميس وأول أربعاء في العشر الثاني ومن أخرها استحب له القضاء ويجوز تأخيرها اختياراً من
الصيف إلى الشتاء فإن عجز استحب له أن يتصدق عن كل يوم بدرهم أو مد وصوم أيام البيض
وهي الثالث عشر والرابع عشر والخامس عشر وصوم يوم الغدير وصوم مولد النبي صلى الله عليه وآله ويوم مبعثه
ويوم دحو الأرض وصوم عرفة لمن لم يضعفه عن الدعاء وتحقق الهلال وصوم عاشوراء على وجه
الحزن ويوم المباهلة وصوم كل خميس وكل جمعة وأول ذي الحجة وصوم رجب وشعبان ويستحب الإمساك
تأديباً وإن لم يكن صوماً في سبعة مواطن المسافر إذا قدم أهله أو بلداً يعزم فيه الإقامة عشرة أيام فما زاد
بعد الزوال أو قبله وقد أفطر وكذا المريض إذا برئ وتمسك الحائض والنفساء إذا طهرتا في أثناء النهار
والكافر إذا أسلم والصبي إذا بلغ والمجنون إذا أفاق وكذا المغمى عليه ولا يجب صوم النافلة بالدخول فيه
وله الإفطار أي وقت شاء ويكره بعد الزوال والمكروه أربعة صوم عرفة لمن يضعفه عن
الدعاء أو مع الشك في الهلال وصوم النافلة في السفر عدا ثلاثة أيام بالمدينة للحاجة وصوم
الضيف نافلة من غير إذن مضيفه والأظهر أنه لا ينعقد مع النهي وكذا يكره صوم
الولد من غير إذن الوالد والصوم ندباً لمن دعي إلى طعام والمحظور تسعة صوم العيدين وأيام
التشريق لمن كان بمنى على الأشهر وصوم يوم الثلاثين من شعبان بنية الفرض وصوم
نذر المعصية وصوم الصمت وصوم الوصال وهو أن ينوي صوم يوم وليلة إلى السحر وقيل
هو أن يصوم يومين مع ليلة بينهما وأن تصوم المرأة ندباً بغير إذن زوجها أو مع نهيه لها
وكذا المملوك وصوم الواجب سفراً عدا ما استثني **النظر الثالث في اللواحق** وفيه
مسائل **الأولى** المرض الذي يجب معه الإفطار ما يخاف به الزيادة بالصوم ويبنى في ذلك على
ما يعلمه من نفسه أو يظنه لأمارة كقول عارف ولو صام مع تحقق الضرر متكلفاً قضاه
الثانية المسافر إذا اجتمعت فيه شرائط القصر وجب ولو صام عالماً بوجوبه قضاه وإن كان جاهلاً

جاهلاً لم يقض الثالثة الشرائط المعتبرة في قصر الصلاة معتبرة في قصر الصوم
ويزيد على ذلك تبييت النية وقيل لا يشترط ايضا بل يكفي خروجه قبل الزوال وقيل لا يعتبر
بل يجب القصر ولو خرج قبل الغروب والاول اشبه وكل سفر يجب قصر الصلاة يجب قصر
الصوم وبالعكس الا لصيد التجارة على قول الرابعة الذين يلزمهم اتمام الصلاة
سفرا يلزمهم الصوم وهم الذين سفرهم اكثر من حضرهم ما لم يحصل لاحدهم اقامة عشرة ايام
في بلده او غيره وقيل يلزمهم الاتمام مطلقا عدا المكاري الخامسة لا يفطر المسافر حتى
تتوارى جدران بلده او يخفى عليه اذانه فلو افطر قبل ذلك كان عليه مع القضاء الكفارة السادسة
الشيخ والكبيرة وذو العطاش يفطرون في رمضان ويتصدقون عن كل يوم بمد من الطعام
ثم ان امكن القضاء وجب والا سقط وقيل ان عجز الشيخ والشيخة سقط التكفير كما
يسقط الصوم وان اطاقاه بمشقة كفرا والاول اظهر السابعة الحامل المقرب
والمرضع القليلة اللبن يجوز لهما الافطار في رمضان وتقضيان مع الصدقة عن كل يوم بمد من
طعام الثامنة من نام في رمضان واستمر نومه فان كان نوى الصوم فلا قضاء عليه وان
لم ينو فعليه القضاء والمجنون والمغمى عليه لا يجب على احدهما القضاء سواء عرض ذلك اياما
او بعض يوم وسواء سبقت منهما النية او لم تسبق وسواء عولج بما يفطر او لم يعالج على الاشبه
التاسعة من يسوغ له الافطار في شهر رمضان يكره له التملي من الطعام والشراب وكذا
الجماع وقيل يحرم والاول اشبه

كتاب الاعتكاف

والكلام فيه وفي اقسامه ولواحقه
وهو اللبث المتطاول للعبادة ولا يصح الا من مكلف مسلم وشرائطه ستة الاول النية و
تجب فيه نية القربة ثم ان كان منذورا نواه واجبا وان كان مندوبا نوى الندب واذا مضى له
يومان وجب الثالث على الاظهر فيجدد نية الوجوب الثاني الصوم فلا يصح الا في زمان
يصح فيه الصوم ممن يصح منه وان اعتكف في العيدين لم يصح وكذا لو اعتكفت الحائض
والنفساء الثالث العدد لا يصح الاعتكاف الا ثلاثة فمن نذر اعتكافا مطلقا وجب عليه ان يأتي

والمندوب من الصوم قد لا يختص وقتاً معيناً كصيام أيام السنة فإنه جنة من النار وقد يختص وقتاً معيناً والمؤكد منه أربعة عشر قسماً صوم الثلاثة الأيام من كل شهر أول خميس منه وآخر خميس منه وأول أربعاء في العشر الثاني ومن أخرها استحب له القضاء ويجوز تأخيرها اختياراً من الصيف إلى الشتاء فإن عجز استحب له أن يتصدق عن كل يوم بدرهم أو مد وصوم أيام البيض وهي الثالث عشر والرابع عشر والخامس عشر وصوم يوم الغدير ويوم مولد النبي صلى الله عليه وآله ويوم مبعثه ويوم دحو الأرض وصوم عرفة لمن لم يضعفه عن الدعاء وتحقق الهلال وصوم عاشوراء على وجه الحزن ويوم المباهلة وصوم كل خميس وكل جمعة وأول ذي الحجة وصوم رجب وشعبان ويستحب الإمساك تأديباً وإن لم يكن صوماً في سبعة مواطن المسافر إذا قدم أهله أو بلداً يعزم فيه الإقامة عشرة أيام فما زاد بعد الزوال أو قبله وقد أفطر وكذا المريض إذا برئ وتمسك الحائض والنفساء إذا طهرتا في أثناء النهار والكافر إذا أسلم والصبي إذا بلغ والمجنون إذا أفاق وكذا المغمى عليه ولا يجب صوم النافلة بالدخول فيه وله الإفطار أي وقت شاء ويكره بعد الزوال والمكروه أربعة صوم عرفة لمن يضعفه عن الدعاء أو مع الشك في الهلال وصوم النافلة في السفر عدا ثلاثة أيام بالمدينة للحاجة والضيف نافلة من غير إذن مضيفه والأظهر أنه لا ينعقد مع النهي وكذا يكره صوم الولد من غير إذن الوالد والصوم ندباً لمن دعي إلى طعام والمحظور تسعة صوم العيدين وأيام التشريق لمن كان بمنى على الأشهر وصوم يوم الثلاثين من شعبان بنية الفرض وصوم نذر المعصية وصوم الصمت وصوم الوصال وهو أن ينوي صوم يوم وليلة إلى السحر وقيل هو أن يصوم يومين مع ليلة بينهما وأن تصوم المرأة ندباً بغير إذن زوجها أو مع نهيه لها وكذا المملوك وصوم الواجب سفراً عدا ما استثني

النظر الثالث في اللواحق وفيه مسائل الأولى المرض الذي يجب معه الإفطار ما يخاف به الزيادة بالصوم ويبنى في ذلك على ما يعلمه من نفسه أو يظنه لأمارة كقول عارف ولو صام مع تحقق الضرر متكلفاً قضاه الثانية المسافر إذا اجتمعت فيه شرائط القصر وجب ولو صام عالماً بوجوبه قضاه وإن كان

يوم قضائه لكن يفتقر الى ان يضم اليه اخر ليصح الاعتكاف الرابع اذا نذر اعتكاف
يوم لا ازيد لم ينعقد ولو نذر اعتكاف ثاني قدوم زيد صح ويضيف اليه اخرين واما اقسامه
فانه ينقسم الى واجب وندب فالواجب ما وجب بنذر وشبهه والندب ما يتبرع به فالاول يجب بالشروع
والثاني لا يجب المضي فيه حتى يمضي يومان فيجب الثالث وقيل لا يجب والاول اظهر ولو شرط
في حال نذره الرجوع ان شاء كان له ذلك اي وقت شاء ولا قضاء ولو لم يشترط
وجب استئناف ما نذره اذا قطعه واما احكامه فقسمان الاول ما يحرم على المعتكف
النساء لمسا وتقبيلا وجماعا وشم الطيب على الاظهر واستدعاء المني والبيع والشراء و
المماراة وقيل يحرم عليه ما يحرم على المحرم ولم يثبت فلا يحرم عليه لبس المخيط ولا ازالة الشعر
ولا اكل الصيد ولا عقد النكاح ويجوز له النظر في معاشه والخوض في المباح وكل ما ذكرناه من
المحرمات عليه نهارا يحرم ليلا عدا الافطار ومن مات قبل انقضاء اعتكافه الواجب قيل
يجب على الولي القيام به وقيل يستاجر من يقوم به والاول اشبه الثاني في ما يفسده وفيه مسائل
وفيه مسائل الاولى كل ما يفسد الصوم يفسد الاعتكاف كالجماع والاكل والشرب والاستمناء
فمتى افطر في اليوم الاول او الثاني لم يجب به كفارة الا ان يكون واجبا وان افطر في الثالث
وجبت الكفارة ومنهم من خص الكفارة بالجماع حسب واقتصر في غيره من المفطرات على القضاء
وهو الاشبه وتجب كفارة واحدة ان جامع ليلا وكذا ان جامع نهارا في غير رمضان ولو كان في رمضان
لزمته كفارتان الثانية الارتداد موجب للخروج من المسجد ويبطل الاعتكاف وقيل لا
يبطل وان عاد بنى والاول اشبه الثالثة قيل اذا اكره امراته على الجماع وهما معتكفان
نهارا في شهر رمضان لزمه اربع كفارات وقيل لزمته كفارتان وهو الاشبه الرابعة
اذا طلقت المعتكفة رجعية خرجت الى منزلها ثم قضت واجبا ان كان واجبا او مضى
ولا اثم به الخامسة اذا باع او اشترى بطل اعتكافه قيل لا
يبطل وهو الاشبه السادسة اذا اعتكف ثلاثة متفرقة قيل يصح لان التتابع لا

ثلاثة وكذا اذا وجب عليه قضاء يوم من اعتكاف اعتكف ثلاثة ليصح ذلك اليوم ومن ابتدأ

مندوبا كان بالخيار في المضي فيه وفي الرجوع فان اعتكف يومين وجب الثالث وكذا لو اعتكف

ثلاثة ثم اعتكف يومين بعدها وجب السادس ولو دخل في الاعتكاف قبل العيد بيوم او

يومين لم يصح ولو نذر اعتكاف ثلاثة من دون لياليها قيل يصح وقيل لا لانه بخروجه

عن قيد الاعتكاف يبطل اعتكاف ذلك اليوم ولا يجب التوالي فيما نذره من زيادة عن

ثلاثة بل لا بد ان يعتكف ثلاثة ثلاثة فما زاد الا ان يشترط التتابع لفظا او معنى **الرابع** المكان فلا

يصح الا في مسجد جامع وقيل لا يصح الا في المساجد الاربعة مسجد مكة ومسجد النبي عليه السلام

مسجد الجامع بالكوفة ومسجد البصرة وقائل جعل موضعه مسجد المدائن وضابطه

كل مسجد جمع فيه نبي او وصي جماعة ومنهم من قال جمعة ويستوي في ذلك الرجل والمرأة

الخامس اذن من له ولاية كالمولى لعبده والزوج لزوجته واذا اذن من له ولاية كان له المنع قبل

الشروع وبعده ما لم يمض يومان او يكون واجبا بنذر وشبهه **فرعان الاول** المملوك اذا هاياه

مولاه جاز له الاعتكاف في ايامه وان لم يأذن له مولاه **الثاني** اذا اعتق في اثناء الاعتكاف لم

يلزمه المضي فيه الا ان يكون شرع باذن مولاه **السادس** استدامة اللبث في المسجد فلو خرج لغير الاسباب

المبيحة بطل اعتكافه طوعا خرج او كرها فان لم يمض ثلاثة بطل الاعتكاف فان مضت [illegible]

خروجه ولو نذر اعتكاف ايام معينة ثم خرج قبل اكمالها بطل الجميع ان شرط التتابع ويستأنف

ويجوز الخروج للامور الضرورية كقضاء الحاجة والاغتسال وشهادة الجنازة وعيادة المريض

وتشييع المؤمن واقامة الشهادة واذا خرج لشيء من ذلك لم يجز له الجلوس ولا المشي تحت الظلال

ولا الصلاة خارج المسجد الا بمكة فانه يصلي بها اين شاء ولو خرج من المسجد ساهيا لم يبطل

فروع الاول اذا نذر اعتكاف شهر معين ولم يشترط التتابع فاعتكف بعضه واخل بالباقي

صح ما فعل وقضى ما اهمل ولو تلفظ فيه بالتتابع استأنف **الثانية** اذا نذر اعتكاف شهر معين

ولم يعلم به حتى خرج كالمحبوس والناسي قضاه **الثالثة** اذا نذر اعتكاف اربعة ايام فاخل بيوم

كان له مال وعليه دين بقدره لم يجب الا ان يفضل عن دينه ما يقوم بالحج ولا يجب الاقتراض
للحج الا ان يكون له مال بقدر ما يحتاج اليه زيادة عما استثنيناه ولو كان معه قدر ما يحج به
فنازعته نفسه الى النكاح لم يجز صرفه في النكاح وان شق تركه وكان عليه الحج ولو بذل له
زاد وراحلة ونفقة له ولعياله وجب عليه ولو وهب له مال لم يجب عليه قبوله ولو استؤجر للمعونة
على السفر وشرط له الزاد والراحلة او بعضه وكان بيده الباقي مع نفقة اهله وجب عليه واجزأه
عن الفرض اذا حج عن نفسه ولو كان عاجزا عن الحج فحج عن غيره لم يجزه عن فرضه وكان
عليه الحج ان وجد الاستطاعة **الرابع** ان يكون له ما يمون به عياله حتى يرجع فاضلا عما يحتاج
اليه ولو قصر ماله عن ذلك لم يجب عليه ولو حج عنه من يطيق الحج لم يسقط عنه فرضه سواء كان
واجدا للزاد والراحلة او فاقدهما وكذا لو تكلف الحج مع عدم الاستطاعة ولا يجب على الولد
بذل ماله لوالده في الحج **الخامس** امكان المسير وهو يشتمل على الصحة وتخلية السرب
والاستمساك على الراحلة وسعة الوقت لقطع المسافة فلو كان مريضا بحيث يتضرر بالركوب
لم يجب ولا يسقط باعتبار المرض مع امكان الركوب فلو منعه عدو او كان معضوبا لا يستمسك
على الراحلة او عدم المرافق مع اضطراره اليه سقط الفرض وهل تجب الاستنابة مع المانع من
مرض او عدو قيل نعم وهو المروي وقيل لا وهو الاشبه فان احج نائبا واستمر المانع فلا قضاء
وان زال وتمكن وجب عليه ببدنه فان مات بعد الاستقرار ولم يؤد قضي عنه ولو كان لا يستمسك خلقة
قيل يسقط الفرض عن نفسه وماله وقيل يلزمه الاستنابة والاول اشبه ولو احتاج
في سفره الى حركة عنيفة للالتحاق او الفرار فضعف سقط الوجوب في عامه وتوقع المكنة
في المستقبل ولو مات قبل التمكن والحال هذه لم يقض عنه ويسقط فرض الحج لعدم ما يضطر اليه
من الآلات كالقربة واوعية الزاد ولو كان له طريقان فمنع من احداهما سلك الاخرى
سواء كانت ابعد او اقرب ولو كان في الطريق عدو لا يندفع الا بمال قيل يسقط وان قل ولو
قيل يجب التحمل مع المكنة كان حسنا ولو بذل له باذل وجب عليه الحج لزوال المانع نعم لو قال اقبل وادفع

الا بالاشتراط وقيل لا يصح وهو الاصح

كتاب الحج

وهو يعتمد ثلثة اركان **الركن الاول** في المقدمات وهي اربع **المقدمة الاولى** الحج وان كان في اللغة القصد فقد صار في الشرع اسما لمجموع المناسك المؤداة في المشاعر المخصوصة وهو فرض على كل من اجتمعت فيه الشرائط الاتية من الرجال والنساء والخناثى ولا يجب باصل الشرع الا مرة واحدة وهي حجة الاسلام ويجب على الفور والتاخير مع الشرائط كبيرة موبقة وقد يجب الحج بالنذر وما في معناه وبالافساد وبالاستيجار للنيابة ويتكرر بتكرر السبب وما خرج عن ذلك مستحب ويستحب لفاقد الشرائط كمن عدم الزاد والراحلة اذا تسكع سواء شق عليه السعي او سهل وكالمملوك اذا اذن له مولاه **المقدمة الثانية** في الشرائط والنظر في حجة الاسلام وما يجب بالنذر وما في معناه وفي احكام النيابة

القول في حجة الاسلام وشرائط وجوبها خمسة **الاول** كمال العقل فلا يجب على الصبي ولا على المجنون ولو حج الصبي او حج عنه او عن المجنون لم يجز عن حجة الاسلام ولو دخل الصبي المميز والمجنون في الحج ندبا ثم كمل كل واحد منهما وادرك المشعر اجزاء عن حجة الاسلام على تردد ويصح احرام الصبي المميز وان لم يجب عليه ويصح ان يحرم عن غير المميز وليه ندبا وكذا المجنون والولي هو من له ولاية المال كالاب والجد للاب والوصي وقيل للام ولاية الاحرام بالطفل ونفقته الزائدة تلزم الولي دون الطفل **الثاني** الحرية فلا يجب على المملوك ولو اذن له مولاه ولو تكلفه باذنه صح حجه لكن لا يجزيه عن حجة الاسلام فان ادرك الوقوف بالمشعر معتقا اجزاه ولو افسد حجه ثم اعتق مضى في الفاسد وعليه بدنة وقضاؤه واجزاه عن حجة الاسلام وان اعتق بعد فوات الموقفين وجب القضاء ولم يجز عن حجة الاسلام **الثالث** الزاد والراحلة وهما يعتبران فيمن يفتقر الى قطع المسافة ولا تباع ثياب مهنته ولا خادمه ولا دار سكناه للحج والمراد بالزاد قدر الكفاية من القوت والمشروب ذهابا وعودا وبالراحلة راحلة مثله ويجب شراؤهما ولو كثر الثمن مع وجوده وقيل ان زاد عن ثمن المثل لم يجب والاول اصح ولو كان له دين وهو قادر على اقتضائه وجب عليه فان منع منه وليس له سواه سقط الفرض ولو كان له

حتى يزول المانع ولو كان ... ثم مات قضي عنه من اصل تركته ولا يقضى عنه قبل التمكن
فان تمكن او ... فاخر به مع القدرة قضي عنه فان منعه عارض كمرض او عدو حتى مات لم
يجب قضاؤه عنه ولو نذر الحج او افسد حجه وهو معضوب قيل يجب ان يستنيب وهو حسن
اذا نذر الحج فان نوى حجة الاسلام تداخلا وان نوى غيرها لم يتداخلا وان اطلق قيل
ان حج بنية النذر اجزأ عن حجة الاسلام وان حج بنية حجة الاسلام لم يجز عن النذر وقيل لا يجزي
احدهما عن الاخر وهو الاشبه مسائل الاولى اذا نذر الحج ماشيا وجب ان يقوم في مواضع العبور فان ركب
طريقه قضى وان ركب بعضا قيل يقضي ويمشي في مواضع ركوبه وقيل بل يقضي ماشيا لاخلاله
بالصفة المشترطة وهو اشبه ولو عجز قيل يركب ويسوق بدنة وقيل يركب ولا يسوق وقيل
ان كان النذر مطلقا توقع المكنة من الصفة وان كان معينا بوقت سقط لعجزه والمروي الاول
والسياق ندبا القول في النيابة وشرائط النائب ثلثة الاسلام وكمال العقل وان لا يكون عليه حج
واجب فلا تصح نيابة الكافر لعجزه عن نية القربة ولا نيابة المسلم عن الكافر ولا عن المسلم المخالف الا
ان يكون ابا النائب ولا نيابة المجنون لانغمار عقله بالمرض المانع من القصد وكذا الصبي غير
المميز وهل تصح نيابة المميز قيل لا لاتصافه بما يوجب رفع القلم وقيل نعم لانه قادر على الاستقلال
بالحج ندبا ولا بد من نية النيابة وتعيين المنوب عنه بالقصد وتصح نيابة من لم يستكمل الشرائط وان كان صرورة
ولا تصح نيابة من وجب عليه الحج واستقر الا مع العجز عنه ولو مشيا وكذا لا يصح حجه تطوعا ولو تطوع قيل
يقع عن حجة الاسلام وهو تحكم ولو حج عن غيره لم يجز عن احدهما ويجوز لمن حج ان يعتمر عن غيره اذا لم
تجب عليه العمرة وكذا لمن اعتمر ان يحج عن غيره اذا لم يجب عليه الحج وتصح نيابة المملوك باذن مولاه
وان كان ... ويجوز ان تحج المرأة عن الرجل وعن المرأة ومن استؤجر فمات في الطريق
فان احرم ودخل الحرم فقد اجزأت عمن حج عنه ولو مات قبل ذلك لم يجز وعليه ان يعيد من
الاجرة ما قابل المتخلف من الطريق ذاهبا وعائدا ومن الفقهاء من اجتزأ بالاحرام والاول اظهر
ويجب ان ياتي بما شرط عليه من تمتع او قران او افراد وروي اذا امر ان يحج مفردا او قارنا فحج متمتعا جاز

انه لم يجب وطريق البحر كطريق البر فان غلب ظن السلامة والا سقط ولو امكن الوصول بالبر
والبحر فان تساويا في غلبة السلامة كان مخيرا وان اختص احدهما تعين ولو تساويا في رجحان العطب
سقط الفرض ومن مات بعد الاحرام ودخول الحرم برئت ذمته وقيل يجتزي بالاحرام والاول
اظهر وان كان قبل ذلك قضيت عنه ان كانت مستقرة وسقطت ان لم تكن كذلك ويستقر الحج
في الذمة اذا استكملت الشرائط واهمل والكافر يجب عليه الحج ولا يصح منه فلو احرم ثم اسلم اعاد الاحرام
واذا لم يتمكن من العود الى الميقات احرم من موضعه ولو احرم بالحج وادرك الوقوف بالمشعر لم يجزه الا
ان يستانف احراما وان ضاق الوقت احرم ولو بعرفات ولو حج المسلم ثم ارتد لم يعد على الاصح ولو لم يكن
مستطيعا فصار كذلك في حال ردته وجب عليه الحج وصح منه اذا تاب ولو احرم مسلما ثم ارتد
ثم تاب لم يبطل احرامه على الاصح والمخالف اذا استبصر لا يعيد الحج الا ان يخل بركن منه وهل
الرجوع الى كفاية من صناعة او مال او حرفة شرط في وجوب الحج قيل نعم لرواية ابي الربيع
وقيل لا عملا بعموم الآية وهو الاولى واذا اجتمعت الشرائط فحج متسكعا او حج ماشيا او حج في نفقة
غيره اجزاه عن الفرض ومن وجب عليه الحج فالمشي افضل له من الركوب اذا لم يضعفه ومع
الضعف الركوب افضل **مسائل اربع** الاولى اذا استقر الحج في ذمته ثم مات قضي عنه
من اصل تركته فان كان عليه دين وضاقت التركة قسمت على الدين وعلى اجرة المثل بالحصص
الثانية يقضى الحج من اقرب الاماكن وقيل يستاجر من بلد الميت وقيل ان اتسع المال فمن بلده
والا فمن حيث يمكن والاول اشبه **الثالثة** من وجب عليه حجة الاسلام لا يحج عن غيره لا واجبا ولا تطوعا وكذا من
وجب عليه بنذر او افساد **الرابعة** لا يشترط وجود المحرم في النساء بل يكفي غلبة ظنها بالسلامة ولا يصح حجها
تطوعا الا باذن زوجها ولها ذلك في الواجب كيف كان وكذا لو كانت في عدة رجعية وفي البائن لها المبادرة
من دون اذنه **القول** في شرائط ما يجب بالنذر واليمين والعهد وشرائطها اثنان الاول كمال العقل فلا
ينعقد نذر الصبي ولا المجنون **الثاني الحرية** فلا يصح نذر العبد الا باذن مولاه فلو اذن له في النذر فنذر وجب وجاز له المبادرة
ولو نهاه وكذا الحكم في ذات البعل **مسائل ثلاث** الاولى اذا نذر الحج مطلقا فمنعه مانع اخره

الاسلام وعرفت ان الورثة لا يؤدون جاز ان يقتطع قدر اجرة الحج ويستأجر لانه خارج
عن ملك الورثة **الخامسة** اذا عقد الاحرام عن المستأجر عنه ثم نقل النية الى نفسه
فاذا اكمل الحجة وقعت عن المستأجر عنه ويستحق الاجرة ويظهر لي انها لا تجزي عن احدهما
السادسة اذا اوصى ان يحج عنه وعين المبلغ فان كان بقدر ثلث التركة او اقل
واجبا كان او مندوبا وان كان ازيد كان واجبا ولم يجز الورثة كانت اجرة المثل من اصل المال
والزائد من الثلث وان كان ندبا حج عنه من بلده ان احتمل الثلث وان قصر حج عنه من بعض الطريق
وان قصر عن الحج حتى لا يرغب فيه اجير صرف في وجوه البر وقيل يعود ميراثا **السابعة** اذا اوصى في حج
وغيره قدم الواجب فان كان الكل واجبا وقصرت التركة قسمت على الجميع بالحصص **الثامنة** من عليه
حجة الاسلام ونذر اخرى ثم مات بعد الاستقرار اخرجت حجة الاسلام من الاصل والمنذورة من الثلث
ولو ضاق المال الا عن حجة الاسلام اقتصر عليها ويستحب ان يحج عنه النذر ومنهم من سوى بين المنذورة
وحجة الاسلام في الاخراج من الاصل والقسمة مع قصور التركة وهو اشبه وفي الرواية اذا نذر ان
يحج رجلا ومات وعليه حجة الاسلام اخرجت حجة الاسلام من الاصل وما نذره من الثلث والوجه
التسوية لانهما دين **المقدمة الثالثة** في اقسام الحج وهي ثلاثة تمتع وقران وافراد
اما التمتع فصورته ان يحرم من الميقات بالعمرة المتمتع بها ثم يدخل مكة فيطوف سبعا
ويصلي ركعتيه بالمقام ثم يسعى بين الصفا والمروة سبعا ويقصر ثم ينشئ احراما للحج من مكة
يوم التروية على الافضل والا بقدر ما يعلم انه يدرك الوقوف بالمشعر ثم يأتي عرفات فيقف بها
الى الغروب ثم يفيض الى المشعر فيقف به بعد طلوع الفجر ثم يفيض الى منى فيحلق بها يوم النحر ويذبح هديه
ويرمي جمرة العقبة ثم ان شاء اتى مكة ليومه او لغده فطاف طواف الحج وصلى ركعتيه وسعى سعيه وطاف
طواف النساء وصلى ركعتيه ثم عاد الى منى لرمي ما تخلف عليه من الجمار وان شاء اقام
حتى يرمي جماره الثلاث يوم الحادي عشر ومثله يوم الثاني عشر ثم ينفر بعد الزوال وان اقام
الى النفر الثاني جاز ايضا وعاد الى مكة للطوافين والسعي وهذا القسم فرض من كان بين منزله

لعدله الى الافضل وهذا يصح اذا كان الحج مندوبا او قصد المستاجر الاتيان بالافضل لا مع تعلق
الغرض بالقران والافراد ولو شرط الحج على طريق معين لم يجز العدول ان تعلق بذلك غرض
قيل يجوز مطلقا واذا استوجر لحجة لم يجز ان يوجر نفسه لاخرى حتى ياتي بالاولى ويمكن
ان يقال بالجواز ان كان لسنة غير الاولى ولو صد قبل الاحرام ودخول الحرم استعيد من الاجرة
بنسبة المتخلف ولو ضمن الحج في المستقبل لم يلزم اجابته وقيل يلزم واذا استوجر فقصر
الاجرة لم يلزم الاتمام وكذا لو فضل عن النفقة لم يرجع عليه ولا يجوز النيابة في الطواف
الواجب للحاضر الا مع العذر كالاغماء والبطن وما شابههما ويجب ان يتولى ذلك بنفسه ولو
حمله حامل فطاف به امكن ان يحتسب كل منهما طوافه عن نفسه ولو تبرع انسان بالحج
عن غيره بعد موته برئت ذمته وكل ما يلزم النائب من كفارة ففي ماله ولو افسد حجه قضى في القابل
وهل تعاد الاجرة عليه يبنى على القولين واذا اطلق الاجارة اقتضى التعجيل ما لم يشترط الاجل
ولا يصح ان ينوب عن اثنين في عام ولو استاجراه لعام صح للاسبق ولو اقترن العقدان وزمان الايقاع بطلا
واذا احصر تحلل بالهدي ولا قضاء عليه ومن وجب عليه حجان مختلفان كحجة الاسلام والنذر ومنعه عارض
جاز ان يستاجر اجيرين لهما في عام واحد ويستحب ان يذكر النائب من ينوب عنه باسمه في
المواطن وعند كل فعل من افعال الحج والعمرة وان يعيد ما يفضل معه من الاجرة بعد حجه وان
المخالف حجه اذا استبصر وان كانت مجزية ويكره ان تنوب المرأة اذا كانت صرورة مسائل
الاولى اذا اوصى ان يحج عنه ولم يعين الاجرة انصرف ذلك الى اجرة المثل ويخرج من
الاصل اذا كانت واجبة ومن الثلث اذا كانت ندبا ويستحقها الاجير بالعقد فان خالف ما شرط
قيل له اجرة المثل والوجه ان له الاجرة الثانية من اوصى ان يحج عنه ولم يعين المرات فان لم يعلم منه
ارادة التكرار اقتصر على المرة وان علم ارادة التكرار حج عنه حتى يستوفي الثلث من تركته الثالثة اذا
اوصى ان يحج عنه كل سنة بقدر معين فقصر جمع نصيب سنتين واستوجر به لسنة وكذا لو قصر ذلك اضيف اليه
من نصيب الثالث الرابعة لو كان عند انسان وديعة ومات صاحبها وعليه حجة الاسلام

وان يعقد احرامه من ميقاته او من دويرة اهله ان كان منزله دون الميقات وافعال القارن
وشروطه كالمفرد غير انه يتميز عنه بسياق الهدي عند احرامه واذا ساق استحب له اشعاره
من الجانبين بشق سنامه من الجانب الايمن ويلطخ صفحته بدمه وان كان معه بدن دخل بينهما
واشعرها يمينا وشمالا والتقليد ان يعلق في رقبة المسوق نعلا قد صلى فيه والاشعار
والتقليد للبدن ويختص البقر والغنم بالتقليد ولو دخل القارن والمفرد مكة واراد
الطواف جاز لكن يجددان التلبية عند كل طواف لئلا يحلا على قول وقيل انما يحل المفرد دون
السائق والحق انه لا يحل الا بالنية لكن الاولى تجديد التلبية عقيب صلاة الطواف ويجوز
للمفرد اذا دخل مكة ان يعدل الى التمتع ولا يجوز ذلك للقارن والمكي اذا بعد عن اهله وحج حجة
الاسلام على ميقات احرم منه وجوبا ولو اقام من فرضه التمتع بمكة سنة او سنتين لم ينتقل
فرضه وكان عليه الخروج الى الميقات اذا اراد حجة الاسلام ولو لم يتمكن من ذلك خرج الى خارج الحرم
فان تعذر احرم من موضعه فان دخل في الثالثة مقيما ثم حج انتقل فرضه الى القران او الافراد
ولو كان له منزلان بمكة وغيرها من البلاد لزمه فرض اغلبهما عليه وان تساويا كان
له الحج باي الانواع شاء ويسقط الهدي عن القارن والمفرد وجوبا ولا تسقط التضحية
استحبابا ولا يجوز القران بين الحج والعمرة بنية واحدة ولا ادخال احدهما على الاخرى ولا نية
حجتين ولا عمرتين ولو فعل قيل ينعقد واحدة وفيه تردد المقدمة الرابعة في المواقيت
والكلام في اقسامها واحكامها والمواقيت ستة لاهل العراق العقيق وافضله المسلخ واوسطه غمرة
واخره ذات عرق ولاهل المدينة مسجد الشجرة وعند الضرورة الجحفة ولاهل الشام
ولاهل اليمن يلملم ولاهل الطائف قرن المنازل وميقات من منزله اقرب من الميقات منزله و
من حج على ميقات لزمه الاحرام منه ولو حج على طريق لا يفضي الى احد المواقيت قيل
اذا غلب على ظنه محاذاة اقرب المواقيت الى مكة وكذا من حج في البحر والحج والعمرة يتساويان
في ذلك ويجرد الصبيان من فخ واما احكامها فمسائل الاولى من احرم قبل هذه المواقيت لم ينعقد

وبين مكة اثني عشر ميلا فما زاد من كل جانب وقيل ثمانية واربعون ميلا فان عدل هؤلاء الى القران
او الافراد في حجة الاسلام اختيارا لم يجز ويجوز مع الاضطرار وشروطه اربعة النية وان يقع
في اشهر الحج وهي شوال وذو القعدة وذو الحجة وقيل وعشرة من ذي الحجة وقيل وتسعة من
ذي الحجة وقيل الى طلوع الفجر من يوم النحر وضابط وقت الانشاء ما يعلم انه يدرك المناسك
وان يأتي بالحج والعمرة في سنة واحدة وان يحرم بالحج له من بطن مكة وافضلها المسجد وافضله المقام
ولو احرم بالعمرة المتمتع بها في غير اشهر الحج لم يجز له التمتع بها وكذا لو فعل بعضها في اشهر الحج
ولم يلزمه الهدي والاحرام من الميقات مع الاختيار ولو احرم بحج التمتع من غير مكة لم يجزه ولو دخل
مكة باحرامه على الاشبه ووجب استئنافه منها ولو تعذر ذلك قيل يجزيه والوجه انه يستأنفه حيث امكن
ولو بعرفة ان لم يتعمد ذلك وهل يسقط الدم والحال هذه فيه تردد ولا يجوز للمتمتع الخروج
من مكة حتى يأتي بالحج لانه صار مرتبطا به الا على وجه لا يفتقر الى تجديد عمرة ولو جدد عمرة تمتع
بالاخيرة ولو دخل بعمرته الى مكة وخشي ضيق الوقت جاز له نقل النية الى الافراد وكان عليه عمرة
مفردة وكذا الحائض والنفساء اذا منعهما عذرهما عن التحلل وانشاء الاحرام بالحج لضيق
الوقت عن التربص ولو تجدد العذر وقد طافت اربعا صحت متعتها واتت بالسعي وبقية المناسك
وقضت بعد طهرها ما بقي من طوافها واذا صح التمتع سقطت العمرة المفردة وصورة الافراد
ان يحرم من الميقات او من حيث يسوغ له الاحرام بالحج ثم يمضي الى عرفات فيقف بها ثم الى المشعر فيقف
به ثم الى منى فيقضي مناسكه بها ثم يطوف بالبيت ويصلي ركعتيه ويسعى بين الصفا والمروة ويطوف
طواف النساء ويصلي ركعتيه وعليه عمرة مفردة بعد الحج والاحلال منه يأتي بها من ادنى الحل
ويجوز وقوعها في غير اشهر الحج ولو احرم بها من دون ذلك ثم خرج الى ادنى الحل لم يجزه الاحرام
الاول وافتقر الى استئنافه وهذا القسم والقران فرض اهل مكة ومن بينه وبينها دون اثني
عشر ميلا من كل جانب فان عدل هؤلاء الى التمتع اضطرارا جاز وهل يجوز اختيارا قيل
لا وهو الاكثر وقيل بالجواز لم يلزمه هدي وشروطه ثلثة النية وان يقع في اشهر الحج

ركعات واقله ركعتان يقرأ في الاولى الحمد وقل يا ايها الكافرون وفي الثانية الحمد وقل
هو الله احد وفيه رواية اخرى ويوقع نافلة الاحرام تبعا له ولو كان في وقت فريضة مقدما
للنافلة ما لم يتضيق الحاضرة **واما كيفيته** فيشتمل على واجب وندب فالواجب
ثلثة **الاول** النية وهو ان يقصد بقلبه الى امور اربعة ما يحرم به من حج او عمرة
متقربا ونوعه من تمتع او قران او افراد وصفته من وجوب او ندب وما يحرم له من حجة الاسلام
او غيرها ولو نوى نوعا ونطق بغيره عمل على نيته ولو اخل بالنية عمدا او سهوا لم يصح
ولو احرم بالحج والعمرة وكان في اشهر الحج كان مخيرا بين الحج والعمرة اذا لم يتعين عليه
احدهما وان كان في غير اشهر الحج تعين للعمرة ولو قيل بالبطلان في الاول ولزوم تجديد النية
كان اشبه ولو قال كاحرام فلان وكان عالما بماذا احرم صح وان كان جاهلا قيل يتمتع احتياطا
ولو نسي بماذا احرم كان مخيرا بين الحج والعمرة اذا لم يلزمه احدهما **الثانية** التلبيات الاربع
فلا ينعقد الاحرام لمتمتع ولا لمفرد الا بها او بالاشارة للاخرس مع عقد قلبه بها والقارن بالخيار
ان شاء عقد احرامه بها وان شاء قلد او اشعر على الاظهر وبايهما بدأ كان الآخر مستحبا وصورتها
ان يقول لبيك اللهم لبيك لبيك لا شريك لك لبيك وقيل يضيف الى ذلك ان الحمد
والنعمة لك والملك لا شريك لك وقيل بل يقول لبيك اللهم لبيك لبيك ان الحمد والنعمة
والملك لك لا شريك لك لبيك والاول اظهر ولو عقد نية الاحرام ولبس ثوبيه ثم لم
يلب وفعل ما لا يحل للمحرم فعله لم يلزمه كفارة اذا كان متمتعا او مفردا وكذا لو كان
قارنا ولم يشعر ولم يقلد **الثالثة** لبس ثوبي الاحرام وهما واجبان ولا يجوز الاحرام فيما
لا يجوز لبسه في الصلوة وهل يجوز الاحرام في الحرير للنساء قيل نعم لجواز لبسهن له وقيل لا
وهو احوط ويجوز ان يلبس المحرم اكثر من ثوبين وان يبدل ثياب احرامه فاذا اراد الطواف
فالافضل ان يطوف فيهما واذا لم يكن مع الانسان ثوبا الاحرام وكان معه قباء جاز لبسه مقلوبا
بان يجعل ذيله على كتفيه **واما احكامه** فمسائل **الاولى** لا يجوز لمن احرم ان ينشئ

احرامه الا ان يكون بشرط ان يقع الحج في اشهره او لمن اراد العمرة المفردة في رجب وخشي تقضيه

الثانية اذا احرم قبل الميقات لم ينعقد ولا يكفي مروره فيه ما لم يجدد الاحرام من راس

ولو اخره عن الميقات لمانع ثم زال المانع عاد الى الميقات وان تعذر جدد الاحرام حيث

زال ولو دخل مكة خرج الى الميقات فان تعذر خرج الى خارج الحرم ولو تعذر احرم من مكة

وكذا لو ترك الاحرام ناسيا او لم يرد النسك وكذا المقيم بمكة اذا كان فرضه التمتع

اما لو اخره عامدا لم يصح احرامه حتى يعود الى الميقات ولو تعذر لم يصح احرامه **الثالثة**

لو نسي الاحرام ولم يذكر حتى اكمل مناسكه قيل يقضي ان كان واجبا وقيل يجزيه وهو المروي **الركن**

الثاني في افعال الحج والواجب اثنا عشر الاحرام والوقوف بعرفات والوقوف بالمشعر

ونزول منى والرمي والذبح والحلق بها او التقصير والطواف وركعتاه والسعي وطواف النسا

وركعتاه ويستحب امام التوجه الصدقة وصلوة ركعتين وان يقف على باب داره ويقرا فاتحة

الكتاب امامه وعن يمينه وعن شماله واية الكرسي كذلك وان يدعو بكلمات

الفرج وبالادعية الماثورة وان يقول اذا جعل رجله في الركاب بسم الله الرحمن الرحيم

بسم الله والله اكبر فاذا استوى على راحلته دعا بالدعاء الماثور **القول في**

الاحرام والنظر في مقدماته وكيفيته واحكامه والمقدمات كلها مستحبة وهي

توفير شعر راسه من اول ذي القعدة اذا اراد التمتع ويتاكد عند هلال ذي الحجة على الاشبه

وان ينظف جسده ويقص اظفاره وياخذ من شاربه ويزيل الشعر عن جسده وابطيه مطليا

ولو كان اطلى اجزاه ما لم يمض خمسة عشر يوما والغسل للاحرام وقيل ان لم يجد ماء

يتيمم له ولو اغتسل واكل او لبس ما لا يجوز للمحرم اكله ولا لبسه اعاد الغسل استحبابا ويجوز

تقديمه على الميقات اذا خاف عوز الماء فيه ولو وجده استحب له الاعادة ويجزي الغسل في

اول النهار ليومه وفي اول الليل لليلته ما لم ينم ولو احرم بغير غسل او صلوة ثم ذكر تدارك ما تركه

واعاد الاحرام وان يحرم عقيب فريضة الظهر او فريضة وان لم يتفق صلى للاحرام ست ركعات

البري ولا يحرم صيد البحر وهو ما يبيض ويفرخ في الماء والنساء وطئا وعقدا لنفسه ولغيره وشهادة

للعقد واقامة ولو تحملها محلا ولا باس به بعد الاحلال وتقبيلا ونظرا بشهوة وكذا

الاستمناء فروع اذا اختلف الزوجان في العقد فادعى احدهما وقوعه في الاحرام وانكر

الاخر فالقول قول من يدعي الاحلال ترجيحا لجانب الصحة لكن ان كان المنكر المرأة كان

لها نصف المهر لاعترافه بما يمنع من الوطي ولو قيل لها المهر كله كان حسنا الثاني اذا وكل

حال احرامه فاوقع فان كان قبل احلال الموكل بطل وان كان بعده صح ويجوز مراجعة المطلقة

الرجعية وشراء الاماء في حال الاحرام والطيب على العموم ما خلا خلوق الكعبة ولو اضطر

الى اكل ما فيه طيب او لمس الطيب قبض على انفه وقيل انما يحرم المسك والعنبر والزعفران

والورس والعود والكافور وقد اقتصر بعض على اربعة المسك والعنبر والزعفران والورس

والاول اظهر ولبس المخيط للرجال وفي النساء خلاف والاظهر الجواز اضطرارا واختيارا اما الغلالة

للحايض فجائزة اجماعا ويجوز لبس السراويل للرجل اذا لم يجد ازارا وكذا لبس الطيلسان وان كان له ازرار لكن

لا يزره على نفسه والاكتحال بالسواد على قول وبما فيه طيب ويستوي في ذلك الرجل والمرأة وكذا

النظر في المرآة على الاشهر ولبس الخفين وما يستر ظهر القدم فان اضطر جاز وقيل يشقهما

وهو متروك والفسوق وهو الكذب والجدال وهو قول لا والله وبلى والله وقتل هوام الجسد

حتى القمل ويجوز نقله من مكان الى اخر من جسده ويجوز القاء القراد والحلم ولبس الخاتم

للزينة ويجوز للسنة ولبس المرأة الحلي للزينة وما لم تعتد لبسه منه على الاولى ولا باس بما

كان معتادا لها لكن يحرم عليها اظهاره لزوجها واستعمال دهن فيه طيب محرم بعد

الاحرام وقبله اذا كان ريحه يبقى الى بعد الاحرام وكذا ما ليس بطيب اختيارا بعد الاحرام ويجوز

اضطرارا وازالة الشعر قليله وكثيره ومع الضرورة لا اثم وتغطية الراس وفي معناه

الارتماس ولو غطى راسه ناسيا القى الغطاء واجبا وجدد التلبية استحبابا ويجوز ذلك

للمرأة لكن عليها ان تسفر عن وجهها فلو سدلت قناعها من راسها الى طرف انفها جاز و

حتى يكمل افعال ما احرم له فلو احرم متمتعا ودخل مكة واحرم بالحج قبل التقصير ناسيا لم يكن عليه

شيء وقيل عليه دم وحمله على الاستحباب اظهر وان فعل ذلك عامدا قيل بطلت عمرته وصارت

حجة مبتولة وقيل يبقى على احرامه الاول وكان الثاني باطلا والاول هو المروي الثانية لو احرم

بالافراد ثم دخل مكة جاز ان يطوف ويسعى ويقصر ويجعلها عمرة يتمتع بها ما لم يلب فان لبى

انعقد احرامه وقيل لا اعتبار بالتلبية وانما هو بالقصد الثالثة اذا احرم الولي

بالصبي جرده من فخ وفعل ما يجب على المحرم وجنبه ما يجتنبه ولو فعل الصبي ما يجب به الكفارة

لزم ذلك الولي في ماله وكلما يعجز عنه الصبي يتولاه الولي من تلبية وطواف وسعي وغير ذلك

ويجب على الولي الهدي من ماله ايضا وفي رواية اذا كان الصبي مميزا جاز امره بالصيام عن الهدي ولو لم يقدر

على الصيام صام الولي عنه مع العجز عن الهدي الرابعة اذا اشترط في احرامه ان يحله حيث حبسه ثم

احصر تحلل وهل يسقط الهدي قيل نعم وقيل لا وهو الاشبه وفائدة الاشتراط جواز التحلل عند الاحصار

وقيل يجوز التحلل من غير شرط والاول اظهر الخامسة اذا تحلل المحصور لا يسقط الحج عنه في

القابل ان كان واجبا ويسقط ان كان ندبا والمندوبات رفع الصوت بالتلبية للرجال وتكرارها

عند نومه واستيقاظه وعند علو الآكام ونزول الاهضام فان كان حاجا فالى يوم عرفة عند الزوال وان كان معتمرا

بمتعة فاذا شاهد بيوت مكة وان كانت العمرة مفردة قيل كان مخيرا في قطع التلبية عند دخول الحرم او

مشاهدة الكعبة وقيل ان كان ممن خرج من مكة للاحرام فاذا شاهد الكعبة وان كان ممن احرم من

خارج فاذا دخل الحرم والكل جائز ويرفع صوته بالتلبية اذا حج على طريق المدينة اذا علت

راحلته البيداء وان كان راجلا فحيث يحرم ويستحب التلفظ بما يعزم عليه والاشتراط ان يحله

حيث حبسه وان لم يكن حجة فعمرة وان يحرم في الثياب القطن وافضله البيض فاذا احرم بالحج من

مكة رفع صوته بالتلبية اذا اشرف على الابطح ويلحق بذلك تروك الاحرام وهي محرمات ومكروهات

فالمحرمات عشرون شيئا صيد البر اصطيادا واكلا ولو صاده محل واشارة ودلالة واغلاقا وذبحا

ولو ذبحه كان ميتة حراما على المحل والمحرم وكذا الجرم فرخه وبيضه والجراد في معنى الصيد البري

عامداً جبر ببدنة فان لم يقدر صام ثمانية عشر يوماً ولو عاد قبل الغروب لم يلزمه

واما احكامه فمسائل **الاولى** الوقوف بعرفات ركن من تركه عامداً

فلا حج له وان تركه ناسياً تداركه ما دام وقته باقياً ولو فاته الوقوف بها اجتزأ

بالوقوف بالمشعر **الثانية** وقت الاختيار لعرفة من زوال الشمس الى الغروب من تركه

عامداً فسد حجه ووقت الاضطرار الى طلوع الفجر من يوم النحر **الثالثة** من نسي الوقوف

بعرفة رجع فوقف بها ولو الى طلوع الفجر اذا عرف انه يدرك المشعر قبل طلوع الشمس فلو غلب

على ظنه الفوات اقتصر على ادراك المشعر قبل طلوع الشمس وقد تم حجه وكذا لو نسي الوقوف

بعرفات ولم يذكر الا بعد الوقوف بالمشعر قبل طلوع الشمس **الرابعة** اذا وقف بعرفات قبل الغروب

ولم يتفق له ادراك المشعر الى قبل الزوال صح حجه **الخامسة** اذا لم يتفق له الوقوف

بعرفات نهاراً فوقف بها ليلاً ثم لم يدرك المشعر حتى تطلع الشمس فقد فاته الحج وقيل يدركه ولو قبل

الزوال وهو حسن **والمندوب** الوقوف في ميسرة الجبل في السفح والدعاء المتلقى عن اهل البيت عليهم السلام

او غيره من الادعية وان يدعو لنفسه ولوالديه وللمؤمنين وان يضرب خباءه بنمرة وان يقف على السهل

وان يجمع رحله ويسد الخلل به وبنفسه وان يدعو قائماً ويكره الوقوف في اعلى الجبل وراكباً

وقاعداً **القول في الوقوف بالمشعر** والنظر في مقدمته وكيفيته **واما المقدمة**

فيستحب الاقتصاد في سيره الى المشعر وان يقول اذا بلغ الكثيب الاحمر عن يمين الطريق اللهم

ارحم موقفي وزد في عملي وسلم لي ديني وتقبل مناسكي وان يؤخر المغرب والعشاء الى المزدلفة

ولو صار ربع الليل ولو منعه مانع صلى في الطريق وان يجمع بين المغرب والعشاء باذان واحد

واقامتين من غير نوافل بينهما ويؤخر نوافل المغرب الى بعد العشاء **واما الكيفية** فالواجب النية

والوقوف بالمشعر وحده ما بين المأزمين الى الحياض الى وادي محسر ولا يقف بغير المشعر ويجوز مع

الزحام الارتفاع الى الجبل ولو نوى الوقوف ثم نام او جن او اغمي عليه صح وقوفه وقيل لا والاول اشبه

وان يكون الوقوف بعد طلوع الفجر فلو افاض قبله عامداً بعد ان كان به ليلاً ولو قليلاً لم يبطل حجه اذا كان

المحرم عليه ساترا ولو اضطر لم يكره ولو زامل عليلا او امراة اختص للعليل والمراة بجواز التظليل واخراج اليد الا عند الضرورة وقيل يكره وكذا قيل في حك الجلد المفضي الى اهانته وكذا في السواك والكراهية اظهر وقص الاظفار وقطع الشجر والحشيش الا ان ينبت في ملكه ويجوز قلع الفواكه والاذخر والنخل وعودي المحالة على رواية ولتغسيل المحرم لو مات بالكافور ولبس السلاح لغير ضرورة وقيل يكره وهو الاشبه **والمكروهات عشر** الاحرام في الثياب المصبوغة بالسواد والعصفر وشبهه ويتاكد في السواد والنوم عليها وفي الثياب الوسخة وان كانت طاهرة ولبس الثياب المعلمة واستعمال الحنا للزينة وكذا للمراة ولو قبل الاحرام اذا قارنته والنقاب للمراة على ترد ودخول الحمام وتدليك الجسد فيه وتلبية من يناديه واستعمال الرياحين **خاتمة** كل من دخل مكة وجب ان يكون محرما الا ان يكون دخوله بعد احرام قبل مضي شهر او يتكرر كالحطاب والحشاش وقيل من دخلها لقتال جاز ان يدخل محلا كما دخل النبي عليه السلام عام الفتح وعليه المغفر واحرام المراة كاحرام الرجل الا فيما استثنيناه ولو حضرت الميقات جاز لها ان تحرم ولو كانت حائضا لكن لا تصلي صلوة الاحرام ولو تركت الاحرام ظنا انه لا يجوز رجعت الى الميقات وانشاءت الاحرام ولو منعها مانع احرمت من موضعها ولو دخلت مكة خرجت الى ادنى الحل ولو منعها مانع احرمت من مكة **القول في الوقوف بعرفات** والنظر في مقدمته وكيفيته ولواحقه **اما المقدمة** فيستحب للمتمتع ان يخرج الى عرفات يوم التروية بعد ان يصلي الظهرين الا المضطر كالشيخ الهم ومن يخشى الزحام وان يمضي الى منى فيبيت بها ليلته الى طلوع الفجر من يوم عرفة لكن لا يجوز وادي محسر الا بعد طلوع الشمس ويكره الخروج قبل الفجر الا للضرورة كالمريض والخائف والامام يستحب له الاقامة بها الى طلوع الشمس ويستحب الدعاء بالمرسوم عند الخروج وان يغتسل للوقوف **واما الكيفية** فتشتمل على واجب وندب فالواجب النية والكون بها الى الغروب فلو وقف بنمرة او عرنة او ثوية او ذي المجاز او الاراك لم يجزه ولو افاض قبل الغروب جاهلا او ناسيا فلا شيء عليه وان كان عامدا

من غير رمي لم يجز **والمستحب فيه ستة** الطهارة والدعاء عند إرادة الرمي وأن يكون بينه وبين الجمرة عشرة أذرع إلى خمسة عشر ذراعا وأن يرميها خذفا والدعاء مع كل حصاة وأن يكون ماشيا ولو رمى راكبا جاز وفي جمرة العقبة يستقبلها ويستدبر القبلة وفي غيرها يستقبلها ويستقبل القبلة **وأما الثاني** وهو الذبح وهو يشتمل على أطراف **الأول** في الهدي وهو واجب على المتمتع ولا يجب على غيره سواء كان مفترضا أو متنفلا ولو تمتع المكي وجب عليه الهدي ولو كان المتمتع مملوكا بإذن مولاه كان مولاه بالخيار بين أن يهدي عنه وبين أن يأمره بالصوم ولو أدرك المملوك أحد الموقفين معتقا لزمه الهدي مع القدرة ومع التعذر الصوم والنية شرط في الذبح ويجوز أن يتولاها عنه الذابح ويجب ذبحه بمنى ولا يجزي في الواجب إلا واحد عن واحد وقيل يجزي مع الضرورة عن خمسة وعن سبعة إذا كانوا أهل خوان واحد والأول أشبه ويجوز ذلك في الندب ولا يجب بيع ثياب التجمل في الهدي بل يقتصر على الصوم ولو ضل الهدي فذبحه غير صاحبه لم يجز عنه ولا يجوز إخراج شيء مما يذبحه عن منى بل يخرج إلى مصرفه بها ويجب ذبحه يوم النحر مقدما على الحلق ولو أخره أثم وأجزأ وكذا لو ذبحه في بقية ذي الحجة جاز **الثاني** في صفاته والواجب ثلاثة **الأول** الجنس فيجب أن يكون من النعم الإبل والبقر والغنم **الثاني** السن فلا يجزي من الإبل إلا الثني وهو الذي له خمس ودخل في السادسة ومن البقر والمعز ما له سنة ودخل في الثانية ويجزي من الضأن الجذع لسنته **الثالث** أن يكون تاما فلا تجزي العوراء ولا العرجاء البين عرجها ولا التي انكسر قرنها الداخل ولا المقطوعة الأذن ولا الخصي من الفحول ولا المهزولة وهي التي ليس على كليتيها شحم ولو اشتراها على أنها مهزولة فخرجت كذلك لم تجز ولو خرجت سمينة أجزأته وكذا لو اشتراها على أنها سمينة فخرجت مهزولة ولو اشتراها على أنها تامة فبانت ناقصة لم يجز والمستحب أن تكون سمينة تنظر في سواد وتمشي في مثله أي يكون لها ظل تمشي فيه وقيل أن تكون هذه المواضع منها سودا وأن تكون مما عرف به وأفضل الهدي من البدن والبقر الإناث ومن الضأن والمعز الذكران وأن تنحر الإبل قائمة

وقف بعرفات وحده بشاة ويجوز الافاضة قبل الفجر للمرأة ومن يخاف على نفسه من غير جبران
ولو افاض ناسيا لم يكن عليه شيء ويستحب الوقوف بعد ان يصلي الفجر وان يدعوا بالدعاء المرسوم وما يتضمن
الحمد لله والثناء عليه والصلوة على النبي وآله عليهم السلام وان يطأ الصرورة المشعر برجله وقيل
يستحب الصعود على قزح وذكر الله عليه **مسائل خمس الاولى** وقت الوقوف بالمشعر ما بين
طلوع الفجر الى طلوع الشمس وللمضطر الى زوال الشمس **الثانية** من لم يقف بالمشعر ليلا و
بعد الفجر عامدا بطل حجه ولو ترك ذلك ناسيا لم يبطل ان كان وقف بعرفة ولو تركهما جميعا
بطل حجه عمدا كان ونسيانا **الثالثة** من لم يقف بعرفات وادرك المشعر قبل طلوع
الشمس صح حجه ولو وقف بعرفات جاز له تدارك المشعر الى قبل الزوال **الرابعة** من فاته
الحج تحلل بعمرة مفردة ثم يقضيه ان كان واجبا على الصفة التي وجبت تمتعا او قرانا او افرادا **الخامسة**
من فاته الحج سقطت عنه افعاله ويستحب له الاقامة بمنى الى انقضاء ايام التشريق ثم يأتي بافعال العمرة التي
يتحلل بها **خاتمة** اذا ورد المشعر استحب له التقاط الحصى منه وهو سبعون حصاة ولو اخذه من غيره
جاز لكن من الحرم عدا المساجد وقيل عدا المسجد الحرام ومسجد الخيف ويجب فيه شروط ثلاثة
ان يكون مما يسمى حجرا ومن الحرم وابكارا ويستحب ان يكون برشا رخوة بقدر الانملة كحيلة
ملتقطة ويكره ان يكون صلبة او مكسرة ويستحب لمن عدا الامام الافاضة قبل طلوع
الشمس بقليل ولكن لا يجوز وادي محسر الا بعد طلوعها والامام يتأخر حتى تطلع الشمس
والسعي بوادي محسر وهو يقول اللهم سلم عهدي واقبل توبتي واجب دعوتي واخلفني فيمن تركت
بعدي ولو ترك السعي فيه رجع فسعى استحبابا **القول في نزول منى وما بها من المناسك** فاذا
هبط منى استحب له الدعاء بالمرسوم ومناسكه بها يوم النحر ثلثة وهي رمي جمرة العقبة ثم الذبح
ثم الحلق **اما الاول** فالواجب فيه النية والعدد وهو سبع والقاؤها بما يسمى رميا واصابة
الجمرة بها بفعله فلو وقعت على شيء وانحدرت على الجمرة جاز ولو قصرت فتممها
غيره من حيوان او انسان لم يجز وكذا لو شك فلم يعلم وصلت الجمرة ام لا ولو طرحها على الجمرة

ثم وجد الاول ذبحه ولا يجب ذبح الاخير ولو ذبح الاخير ذبح الاول ايضا الا ان يكون منذورا
ويجوز ركوب الهدي ما لم يضر به وشرب لبنه ما لم يضر بولده وكل هدي واجب كالكفارات
لا يجوز ان يعطي الجزار منها شيئا ولا اخذ شيء من جلودها ولا اكل شيء منها فان اكل
تصدق بثمن ما اكل ومن نذر ان يهدي بدنة فان عين موضعا وجب وان اطلق نحرها بمكة
يستحب ان ياكل من هدي السياق وان يهدي ثلثه ويتصدق بثلثه كهدي التمتع وكذا
الاضحية **الخامس في الاضحية** ووقتها بمنى اربعة ايام اولها يوم النحر وفي الامصار
ثلاثة ويستحب الاكل من الاضحية ولا باس بادخار لحمها ويكره ان يخرج به عن منى ولا باس باخراج
ما يضحيه غيره ويجزي الهدي الواجب عن الاضحية والجمع بينهما افضل ومن لم يجد الاضحية
تصدق بثمنها فان اختلفت اثمانها جمع الاعلى والاوسط والادون ويتصدق بثلث الجميع
ويستحب ان تكون التضحية بما يشتريه ويكره بما يربيه ويكره ان ياخذ شيئا من جلود
الاضاحي وان يعطيها الجزار والافضل ان يتصدق بها **القول في الحلق والتقصير**
فاذا فرغ من الذبح فهو مخير ان شاء حلق وان شاء قصر والحلق افضل ويتاكد في حق الصرورة
ومن لبد شعره وقيل لا يجزيه الا الحلق والاول اظهر وليس على النساء حلق ويتعين في حقهن التقصير
ويجزي ولو مثل الانملة ويجب تقديم التقصير على زيارة البيت لطواف الحج والسعي فلو قدم ذلك
على التقصير عامدا جبره بشاة ولو كان ناسيا لم يكن عليه شيء وعليه اعادة الطواف على الاظهر ويجب ان يحلق
بمنى فلو رحل رجع فحلق بها فان لم يتمكن حلق او قصر مكانه وبعث بشعره ليدفن بها ولو لم يمكنه لم يكن
عليه شيء ومن ليس على راسه شعر اجزأه امرار الموسى عليه وترتيب هذه المناسك واجب يوم النحر
الرمي ثم الذبح ثم الحلق فلو قدم بعضها على بعض اثم ولا اعادة **مسائل الاولى** مواطن التحلل ثلاثة
الاول عقيب الحلق والتقصير يحل من كل شيء الا الطيب والنساء والصيد **الثاني** اذا طاف طواف الزيارة
حل له الطيب **الثالث** اذا طاف طواف النساء حل له النساء ويكره لبس المخيط حتى يفرغ من طواف
وكذا يكره الطيب حتى يفرغ من طواف النساء **الثانية** اذا قضى مناسكه يوم النحر فالافضل المضي

بين الخف والركبة وان يطعنها من الجانب الايمن وان يدعو الله تعالى عند النحر ويترك يده مع يد
الذابح وافضل منه ان يتولى الذبح اذا احسن ويستحب ان يقسمه اثلاثا ياكل ثلثه ويتصدق بثلثه ويهدي
ثلثه وقيل يجب الاكل منه وهو الاظهر ويكره التضحية بالجاموس وبالثور وبالمعز **الثالث**
في البدل من فقد الهدي ووجد ثمنه قيل يخلفه عند من يشتريه طول ذي الحجة
وقيل ينتقل فرضه الى الصوم وهو الاشبه فاذا فقدهما صام عشرة ايام ثلاثة في الحج متتابعات
يوما قبل التروية ويوم التروية وعرفة ولو لم يتفق اقتصر على التروية وعرفة ثم صام الثالث
بعد النفر ولو فاته يوم التروية اخره الى بعد النفر ويجوز تقديمها من اول ذي الحجة بعد ان يتلبس بالمتعة
ويجوز صومها طول ذي الحجة ولو صام يومين افطر الثالث لم يجزه واستانف الا ان يكون ذلك هو العيد فيأتي
بالثالث بعد النفر ولا يصح صوم هذه الثلاثة الا في ذي الحجة بعد التلبس بالمتعة ولو خرج ذو الحجة
ولم يصمها تعين الهدي ولو صامها ثم وجد الهدي قبل التلبس بالسبعة لم يجب عليه الهدي
وكان له المضي على الصوم ولو رجع الى الهدي كان افضل وصوم السبعة بعد وصوله الى اهله
ولا يشترط فيها الموالاة على الاصح فلو اقام بمكة انتظر قدر وصوله الى اهله ما لم يزد على شهر
ولو مات من وجب عليه الصوم ولم يصم وجب ان يصوم عنه وليه الثلاثة دون السبعة وقيل بوجوب
قضاء الجميع وهو الاشبه ومن وجب عليه بدنة في نذر او كفارة ولم يجد كان عليه سبع شياه
ولو تعين الهدي فمات من وجب عليه اخرج من اصل تركته **الرابع في هدي القران** لا يخرج
هدي القران عن ملك سائقه وله ابداله والتصرف فيه وان اشعره او قلده لكن متى ساقه فلا بد
من نحره بمنى ان كان لاحرام الحج وان كان للعمرة فبفناء الكعبة بالحزورة ولو هلك لم يجب اقامة بدله
لانه ليس بمضمون ولو كان مضمونا كالكفارات وجب اقامة بدله ولو عجز هدي السياق عن
الوصول جاز ان ينحر او يذبح ويعلم بما يدل على انه هدي ولو اصابه كسر جاز بيعه والافضل ان
يتصدق بثمنه او يقيم بدله ولا يتعين هدي السياق للصدقة الا بالنذر ولو سرق من غير
تفريط لم يضمن ولو ضل فذبحه الواجد عن صاحبه اجزأ عنه ولو ضاع فاقام بدله ثم وجده

طوافه ولو استمر مرضه بحيث لا يمكن ان يطاف به طيف عنه وكذا لو احدث في طواف الفريضة
ولو دخل في السعي فذكر انه لم يتم طوافه رجع فاتم طوافه ان كان تجاوز النصف ثم تمم
والمندوب خمسة عشر الوقوف عند الحجر وحمد الله والثناء عليه والصلوة على
واله عليهم السلام ورفع اليدين بالدعاء واستلام الحجر على الاصح وتقبيله فان لم يقدر فبيده
ولو كانت مقطوعة استلم بموضع القطع ولو لم يكن له يد اقتصر على الاشارة وان يقول امانتي
اديتها وميثاقي تعاهدته لتشهد لي بالموافاة اللهم تصديقا بكتابك الى اخر الدعاء
وان يكون في طوافه داعيا ذاكرا لله سبحانه على سكينة ووقار مقتصدا في مشيه
وقيل يرمل ثلاثا ويمشي اربعا وان يقول اللهم اني اسئلك باسمك الذي يمشى به على طلل
الماء الى اخر الدعاء وان يلتزم المستجار في الشوط السابع ويبسط يديه على حائطه و
يلصق به بطنه وخده ويدعو بالدعاء الماثور ولو جاوز المستجار الى الركن لم يرجع وان
يلتزم الاركان كلها واكدها الذي فيه الحجر واليماني ويتطوع بثلث مائة وستين طوافا فان
لم يتمكن فثلاث مائة وستين شوطا ويلحق الزيادة بالطواف الاخير وتسقط الكراهية هنا بهذا
الاعتبار وان يقرء في ركعتي الطواف في الاولى مع الحمد قل هو الله احد وفي الثانية معه
قل يا ايها الكافرون ومن زاد على السبعة سهوا اكملها اسبوعين وصلى للفريضة اولا
وركعتي النافلة بعد الفراغ من السعي وان يتدانى من البيت ويكره الكلام في الطواف بغير الدعاء
والقراءة **الثالث** في احكام الطواف وفيه اثنتا عشرة مسئلة **الاولى** الطواف ركن من
تركه عامدا بطل حجه ومن تركه ناسيا قضاه ولو بعد المناسك ولو تعذر العود استناب
فيه ومن شك في عدده بعد انصرافه لم يلتفت وان كان في اثنائه وكان شاكا في الزيادة قطع و
لا شيء عليه وان كان في النقصان استانف في الفريضة وبنى على الاقل في النافلة **الثانية** من زاد
على السبع ناسيا وذكر قبل بلوغه الركن قطع ولا شيء عليه **الثالثة** من طاف وذكر انه
لم يتطهر اعاد في الفريضة دون النافلة ويعيد صلوة الطواف الواجب واجبا والندب ندبا

للطواف والسعي ليوم النحر فان اخره فمن غده ويتاكد ذلك في حق المتمتع فان اخره اثم ويجزيه طوافه وسعيه ويجوز للقارن والمفرد تاخير ذلك طول ذي الحجة على كراهية **الثالثة** الافضل لمن مضى الى مكة للطواف والسعي الغسل وتقليم الاظفار واخذ الشارب والدعاء اذا وقف على باب المسجد

القول في الطواف وفيه ثلاثة مقاصد **الاول** في المقدمات وهي واجبة ومندوبة فالواجبات الطهارة وازالة النجاسة عن الثوب والبدن وان يكون مختونا ولا يعتبر في المرأة والمندوبات ثمانية الغسل لدخول مكة فلو حصل عذر اغتسل بعد دخوله والافضل ان يغتسل من بئر ميمون او من فخ والا ففي منزله ومضغ الاذخر وان يدخل مكة من اعلاها وان يكون حافيا على سكينة ووقار ويغتسل لدخول المسجد الحرام ويدخل من باب بني شيبة بعد ان يقف عندها ويسلم على النبي صلى الله عليه وآله ويدعو بالماثور

المقصد الثاني في كيفية الطواف وهو يشتمل على واجب وندب فالواجب سبعة النية والبداة بالحجر والختم به وان يطوف على يساره وان يدخل الحجر في الطواف وان يكمله سبعا وان يكون بين البيت والمقام ولو مشى على اساس البيت وحائط الحجر لم يجزه ومن لوازمه ركعتا الطواف وهما واجبتان في الطواف الواجب ولو نسيهما وجب عليه الرجوع ولو شق قضاهما حيث ذكر ولو مات قضاهما الولي

مسائل **الاولى** الزيادة على سبع في الطواف الواجب محظورة على الاظهر وفي النافلة مكروهة **الثانية** الطهارة شرط في الواجب دون الندب حتى انه يجوز ابتداء المندوب مع عدم الطهارة وان كانت الطهارة افضل **الثالثة** يجب ان يصلي ركعتي الطواف في المقام حيث هو الآن ولا يجوز في غيره فان منعه زحام صلى وراءه او الى احد جانبيه **الرابعة** من طاف في ثوب نجس مع العلم لم يصح طوافه فان لم يعلم ثم علم في اثناء الطواف ازاله وتمم ولو لم يعلم حتى فرغ كان طوافه ماضيا **الخامسة** يجوز ان يصلي ركعتي طواف الفريضة ولو في الاوقات التي تكره لابتداء النوافل **السادسة** من نقص من طوافه فان جاوز النصف رجع فاتم ولو عاد الى اهله امر من يطوف عنه وان كان دون ذلك استانف وكذا من قطع طواف الفريضة لدخول البيت والسعي في حاجة وكذا لو مرض في اثناء طوافه

ماشيا ومهرولة ولا بأس ان يجلس في خلال السعي للراحة ويلحق بهذا الباب مسائل

الاولى السعي ركن من تركه عامدا بطل حجه ولو كان ناسيا وجب الاتيان به فان خرج اتى

به فان تعذر عليه استناب فيه الثانية لا يجوز الزيادة على سبع ولو زاد عامدا بطل ولا يبطل

بالزيادة سهوا ومن تيقن عدد الاشواط وشك فيما به بدأ فان كان في المزدوج على الصفا فقد صح

سعيه لانه بدأ به وان كان على المروة اعاد وينعكس الحكم مع انعكاس الفرض الثالثة من لم

يحصل عدد سعيه اعاده ومن تيقن النقيصة اتى بها ولو كان متمتعا بالعمرة وظن انه اتم فاحل

وواقع النساء ثم ذكر ما نقص كان عليه دم بقرة على رواية ويتم النقصان وكذا قيل لو قلم اظفاره

او قص شعره الرابعة لو دخل وقت فريضة وهو في السعي قطعه وصلى ثم اتمه وكذا لو قطعه

لحاجة او لغيره الخامسة لا يجوز تقديم السعي على الطواف كما لا يجوز تقديم طواف النساء

على السعي فان قدمه طاف ثم اعاد السعي ولو ذكر في اثناء السعي نقصانا من طوافه قطع السعي واتم

الطواف ثم اتم السعي القول في الاحكام المتعلقة بمنى بعد العود واذا قضى الحاج مناسكه

بمكة من طواف الزيارة والسعي وطواف النساء فالواجب العود الى منى للمبيت بها ويجب عليه ان

يبيت بها ليلتي الحادي عشر والثاني عشر فلو بات بغيرها كان عليه عن كل ليلة شاة الا ان يبيت بمكة

مشتغلا بالعبادة او يخرج من منى بعد نصف الليل وقيل يشترط ان لا يدخل مكة الا بعد

طلوع الفجر وقيل لو بات الليالي الثلاث بغير منى لزمه ثلاث شياه وهو محمول على من غربت الشمس

في الليلة الثالثة وهو بها او من لم يتق الصيد والنساء ويجب ان يرمي كل يوم من ايام التشريق الجمار

الثلث كل جمرة بسبع حصيات ويجب هنا زيادة على ما تضمنته شروط الرمي الترتيب يبدأ

بالاولى ثم الوسطى ثم جمرة العقبة ولو رماها منكوسة اعاد على الوسطى وجمرة العقبة ووقت

الرمي ما بين طلوع الشمس الى غروبها ولا يجوز ان يرمي ليلا الا لعذر كالخائف والمريض والرعاة

والعبيد ومن حصل له رمي اربع حصيات ثم رمى على الاخرى حصل بالترتيب ولو نسي رمي

يوم قضاه من الغد مرتبا يبدأ بالفائت ويعقب بالحاضر ويستحب ان يكون ما يرميه لامسه

الرابعة من نسي طواف الزيارة حتى رجع الى اهله وواقع قيل عليه بدنة والرجوع الى مكة
للطواف وقيل لا كفارة عليه وهو الاصح ويحمل القول الاول على من واقع بعد الذكر ولو نسي
طواف النساء جاز ان يستنيب ولو مات قضاه وليه وجوبا **الخامسة** من طاف كان بالخيار في تأخير
السعي الى الغد ثم لا يجوز مع القدرة **السادسة** يجب على المتمتع تاخير الطواف والسعي حتى يقف
بالموقفين ويقضي مناسك يوم النحر ولا يجوز التعجيل الا للمريض والمرأة التي تخاف الحيض
والشيخ العاجز ويجوز التقديم للقارن والمفرد على كراهية **السابعة** لا يجوز تقديم طواف
النساء على السعي لمتمتع ولا لغيره اختيارا ويجوز مع الضرورة والخوف من الحيض **الثامنة**
من قدم طواف النساء على السعي ساهيا اجزأ ولو كان عامدا لم يجز **التاسعة** قيل لا يجوز
الطواف وعلى الطائف برطلة ومنهم من خص ذلك بطواف العمرة نظرا الى تحريم تغطية الرأس
العاشرة من نذر ان يطوف على اربع قيل يجب عليه طوافان وقيل لا ينعقد النذر وربما قيل بالاول
اذا كان الناذر امرأة اقتصارا على موضع النقل **الحادية عشرة** لا بأس ان يعول الرجل على غيره
في تعداد الطواف لانه كالامارة ولو شكا جميعا عولا على الاحكام المتقدمة **الثانية عشرة**
طواف النساء واجب في الحج والعمرة المفردة دون المتمتع بها وهو لازم للرجال والنساء والصبيان
والخصيان **القول في السعي** ومقدماته عشرة كلها مندوبة الطهارة واستلام الحجر والشرب
من ماء زمزم والصب على الجسد من مائها من الدلو المقابل للحجر وان يخرج من الباب المحاذي للحجر وان يصعد على
الصفا ويستقبل الركن العراقي ويحمد الله ويثني عليه وان يطيل الوقوف على الصفا ويكبر الله
سبعا ويهلله سبعا ويقول لا اله الا الله وحده لا شريك له له الملك وله الحمد يحيي ويميت وهو حي لا
يموت بيده الخير وهو على كل شيء قدير ثلاثا ويدعو بالدعاء المأثور **والواجب** فيه اربعة النية
والبدأة بالصفا والختم بالمروة وان يسعى سبعا يحتسب ذهابه شوطا وعوده آخر والمستحب
اربعة ان يكون ماشيا ولو كان راكبا جاز والمشي طرفيه والهرولة ما بين المنارة وزقاق العطارين
ماشيا كان او راكبا ولو نسي الهرولة رجع القهقرى وهرول موضعها والدعاء في سعيه ما[شيا]

ثم يدعو بالدعاء المرسوم ويستلم الأركان ويتأكد في اليماني ثم يطوف بالبيت اسبوعا
ثم يستلم الأركان والمستجار ويتخير من الدعاء ما احب ثم يأتي زمزم فيشرب منها ثم يخرج
وهو يدعو ويستحب خروجه من باب الحناطين ويخر ساجدا ويستقبل القبلة ويدعو ويشتري
بدرهم تمرا ويتصدق به احتياطا لإحرامه ويكره الحج على الإبل الجلالة ويستحب لمن حج العزم
على العود والطواف أفضل للمجاور من الصلوة وللمقيم بالعكس تكره المجاورة بمكة
ويستحب النزول بالمعرس على طريق المدينة وصلوة ركعتين به **مسائل ثلاث الأولى**
للمدينة حرم وحده من عاير إلى وعير لا يعضد شجره ولا بأس بصيده إلا ما صيد بين الحرتين
هذا على الكراهية المؤكدة **الثانية** يستحب زيارة النبي عليه السلام للحاج استحبابا مؤكدا
الثالثة يستحب أن تزار فاطمة عليها السلام عند الروضة والأئمة عليهم السلام بالبقيع **خاتمة**
تستحب المجاورة بها والغسل عند دخولها وتستحب الصلوة بين القبر والمنبر وهو الروضة وأن يصوم
الإنسان بالمدينة ثلثة أيام للحاجة وأن يصلي ليلة الأربعاء عند أسطوانة أبي لبابة وفي ليلة الخميس عند
الأسطوانة التي تلي مقام رسول الله صلى الله عليه وآله وأن يأتي المساجد بالمدينة كمسجد الأحزاب
ومسجد الفتح ومسجد الفضيخ وقبور الشهداء بأحد خصوصا قبر حمزة عليه السلام ويكره النوم في المساجد
وتتأكد الكراهية في مسجد النبي عليه السلام **الركن الثالث في اللواحق** وفيه مقاصد **الأول**
في الإحصار والصد المصدود بالعدو والمحصر بالمرض فالمصدود إذا تلبس ثم صد تحلل من كل ما أحرم منه
إذا لم يكن له طريق غير موضع الصد أو كان له وقصرت نفقته ويستمر إذا كان له مسلك غيره ولو كان
أطول مع تيسر النفقة ولو خشي الفوات لم يتحلل وصبر حتى يتحقق ثم يتحلل بعمرة ثم يقضي في القابل واجبا
إن كان الحج واجبا وإلا ندبا ولا يحل إلا بعد الهدي ونية التحلل وكذا البحث في المعتمر إذا منع عن
الوصول إلى مكة ولو كان ساق قيل يفتقر إلى هدي التحلل وقيل يكفيه ما ساقه وهو الأشبه ولا يبدل الهدي
التحلل فلو عجز عنه وعن ثمنه بقي على إحرامه ولو تحلل لم يحل ويتحقق الصد بالمنع من الموقفين
وكذا بالمنع من الوصول إلى مكة ولا يتحقق بالمنع من العود إلى منى لرمي الجمار الثلاث والمبيت بها

غدا وكذا وما يرميه بعده عند الزوال ولو نسي رمي الجمار حتى دخل مكة رجع ورمى فان خرج

من مكة لم يكن عليه شيء اذا انقضى زمان الرمي فان عاد في القابل رمى وان استناب فيه

جاز ويجوز ان يرمي عن المعتق وكالمريض ويستحب ان يقيم الانسان بمنى ايام التشريق وان يرمي

الجمرة الاولى عن يمينه ويقف ويدعو وكذا الثانية ويرمي الثالثة مستدبرا للقبلة مقابلا

لها ولا يقف عندها والتكبير بمنى مستحب وقيل واجب وصورته الله اكبر الله اكبر لا اله

الا الله والله اكبر الله اكبر على ما هدانا والحمد لله على ما اولانا ورزقنا من بهيمة الانعام

يجوز النفر في الاول وهو اليوم الثاني عشر من ذي الحجة لمن اجتنب النساء والصيد في

احرامه والنفر الثاني هو اليوم الثالث عشر فمن نفر في الاول لم يجز الا بعد الزوال في الثاني

قبله ويستحب للامام ان يخطب ويعلم الناس ذلك ومن كان قضى نسكه بمكة جاز ان

حيث شاء ومن بقي عليه شيء من المناسك عاد وجوبا مسائل الاولى من احدث ما يوجب حدا او تعزيرا

او قصاصا ولجأ الى الحرم ضيق عليه في المطعم والمشرب حتى يخرج ولو احدث في الحرم قوبل

بما تقتضيه جنايته فيه الثانية يكره ان يمنع احد من سكنى دور مكة وقيل يحرم والاول

اصح الثالثة يحرم ان يرفع احد بناء فوق الكعبة وقيل يكره وهو الاشبه الرابعة

لا تحل لقطة الحرم قليلة كانت او كثيرة وتعرف سنة ثم ان شاء تصدق بها ولا ضمان عليه

وان شاء جعلها في يده امانة الخامسة اذا ترك الناس زيارة النبي عليه السلام اجبروا

عليها لما يتضمن من الجفاء المحرم ويستحب العود الى مكة لمن قضى مناسكه لوداع البيت ويستحب

امام ذلك صلوة ست ركعات بمسجد الخيف واكده استحبابا عند المنارة التي في وسطه

وفوقها الى جهة القبلة بنحو من ثلثين ذراعا وعن يمينها ويسارها كذلك ويستحب التحصيب

لمن نفر الاخير ان يستلقي فيه واذا عاد الى مكة فمن السنة ان يدخل الكعبة ويتاكد في

حق الصرورة وان يغتسل ويدعو عند دخولها وان يصلي بين الاسطوانتين على الرخامة

الحمراء ركعتين يقرا في الاولى الحمد وحم السجدة وفي الثانية عدد آيها ويصلي في زوايا البيت ثم

فانّا على ذا لها كبشاً اذا لم يرده على رواية فيها ضعف ولا كفارة فيما تولد بين الوحشي

والانسي ويثبت ما يحل للمحرم وما يحرم ولو قيل يراعى الاسم كان حسناً ولا بأس بقتل الافعى

والعقرب والفارة ويرمي الحداة والغراب رمياً ولا بأس بقتل البرغوث وفي الزنبور تردد

والوجه المنع ولا كفارة في قتله خطأ وفي قتله عمداً صدقة ولو بكفّ من طعام ويجوز

شراء القماري والدباسي واخراجها من مكة على رواية ولا يجوز قتلها ولا اكلها الثاني

ما يتعلق به الكفارة وهو ضربان الاول ما لكفارته بدل على الخصوص وهو كل ما له مثل

من النعم واقسامه خمسة الاول النعامة وفي قتلها بدنة ومع العجز تقوّم البدنة ويفضّ ثمنها

على البرّ ويتصدق به لكل مسكين مدّان ولا يلزم ما زاد عن ستين ولو عجز صام عن كل مدّين

وان عجز صام ثمانية عشر يوماً وفي فراخ النعام روايتان احديهما مثل ما في النعام والاخرى من

صغار الابل وهو اشبه الثاني بقرة الوحش وحمار الوحش في قتل كل واحد منهما بقرة اهلية

ومع العجز تقوّم البقرة الاهلية ويفضّ ثمنها على البرّ ويتصدق به لكل مسكين مدّان ولا يلزم

ما زاد على ثلاثين ومع العجز يصوم عن كل مدّين يوماً وان عجز صام تسعة ايام الثالث في

قتل الظبي شاة ومع العجز يقوّم الشاة ويفضّ ثمنها على البرّ ويتصدق به لكل مسكين مدّان

ولا يلزم ما زاد عن عشرة وان عجز صام عن كل مدّين يوماً فان عجز صام ثلاثة ايام وفي الثعلب

والارنب شاة وهو المروي وقيل فيهما ما في الظبي والابدال في الاقسام الثلاثة على التخيير وقيل على الترتيب

وهو الاظهر الرابع في كسر بيض النعام اذا تحرك فيها الفرخ بكارة من الابل لكل

واحدة واحد وقيل ان لم يتحرك ارسال فحولة الابل في اناث منها بعدد البيض فما

نتج فهو هدي فان عجز عن كل بيضة شاة ومع العجز اطعام عشرة مساكين فان عجز صام ثلاثة

ايام الخامس في كسر بيض القطا والقبج اذا تحرك الفرخ من صغار الغنم وقيل عن البيضة

مخاض من الغنم وقيل ان لم يتحرك ارسال فحولة الغنم في اناث منها بعدد البيض فما نتج

هدي فان عجز كان كمن كسر بيض النعام الثاني ما لا بدل له على الخصوص وهو اقسام

بل يحكم بصحة الحج ويستنيب في الرمي فروع الاول اذا حبس بدين فان كان قادرا عليه لم يتحلل
وان عجز تحلل وكذا لو حبس ظلما الثاني اذا صابر ففات الحج لم يجز له التحلل بالهدي وتحلل بعمرة ولا دم
وعليه القضاء ان كان واجبا الثالث اذا غلب على ظنه انكشاف العدو قبل الفوات جاز ان
يتحلل لكن الافضل البقاء على احرامه فاذا انكشف اتم ولو اتفق الفوات احل بعمرة الرابع
لو افسد حجه فصد كان عليه بدنة ودم التحلل والحج من قابل ولو انكشف العدو في وقت يتسع لاستئناف
القضاء وجب وهو حج يقضى لسنته وعلى ما قلناه فحجة العقوبة باقية ولو لم يكن تحلل مضى في
فاسده وقضاه في القابل الخامس لو لم يندفع العدو الا بالقتال لم يجب سواء غلب على الظن السلامة او العطب
ولو طلب مالا لم يجب بذله ولو قيل بوجوبه اذا كان غير مجحف كان حسنا والمحصر هو الذي
يمنعه المرض عن الوصول الى مكة او عن الموقفين فهذا يبعث ما ساقه ولو لم يكن ساق بعث هديا
او ثمنه ولا يحل حتى يبلغ الهدي محله وهو منى ان كان حاجا ومكة ان كان معتمرا فاذا بلغ قصر واحل
الا من النساء خاصة حتى يحج في القابل ان كان واجبا او يطاف عنه طواف النساء ان كان تطوعا ولو بان
ان هديه لم يذبح لم يبطل تحلله وكان عليه ذبح هدي في القابل ولو بعث هديه ثم زال العارض
لحق باصحابه فان ادرك احد الموقفين في وقته فقد ادرك الحج والا تحلل بعمرة وعليه في القابل
قضاء الواجب ويستحب قضاء الندب والمعتمر اذا تحلل يقضي عمرته عند زوال العذر وقيل في
الشهر الداخل والقارن اذا احصر فتحلل لم يحج في القابل الا قارنا وقيل يأتي بما كان واجبا وان كان
ندبا حج بما شاء من انواعه وان كان الاتيان بما خرج منه افضل وروي ان باعث الهدي تطوعا
يواعد اصحابه وقتا لذبحه او نحره ثم يجتنب ما يجتنبه المحرم فاذا كان وقت المواعدة احل لكن
هذا لا يلبي ولو اتى بما يحرم على المحرم كفر استحبابا المقصد الثاني في احكام الصيد الصيد هو
الحيوان الممتنع وقيل يشترط ان يكون حلالا والنظر فيه يستدعي فصولا الاول الصيد قسمان
فالاول ما لا يتعلق به كفارة كصيد البحر وهو ما يبيض ويفرخ في الماء ومثله الدجاج الحبشي
وكذا النعم ولو توحشت ولا كفارة في قتل السباع ماشية كانت او طائرة الا الاسد فان

امرٌ لا وروى فى كسر قرنى الغزال نصف قيمته وفى كل واحد ربع وفى عينيه كمال قيمته وفى
كسر احدى يديه نصف قيمته وكذا فى احدى رجليه وفى الرواية ضعف ولو اشترك محرمان فى
قتل صيد ضمن كل واحد منهم فداءً ومن ضرب بطير على الارض ومات كان عليه دم وقيمة
للمحرم واخرى لاستصغاره اياه ومن شرب لبن ظبية فى الحرم لزمه دم وقيمة اللبن ولو
الصيد وهو حلال فاصابه وهو محرم لم يضمنه وكذا لو جعل فى راسه ما يقتل القمل
الموجب الثانى اليد ومن كان معه صيد فاحرم زال ملكه عنه ووجب ارساله فلو باعه قبل ارساله
لزمه ضمانه ولو كان الصيد نائيا عنه لم يزل ملكه ولو امسك المحرم صيدا فذبحه محرم
ضمن كل منهما فداء ولو كانا فى الحرم تضاعف الفداء ما لم يكن بدنة ولو كانا محلين
فى الحرم لم يتضاعف ولو كان احدهما محرما تضاعف الفداء فى حقه ولو امسكه المحرم فى
الحل فذبحه المحل ضمنه المحرم خاصة ولو نقل بيض صيد عن موضعه ففسد فلو
فى الفرخ سليما لم يضمنه ولو ذبح المحرم صيدا كان ميتة ويحرم على المحل وكذا لو صاده
وذبحه محل **الموجب الثالث** السبب وهو يشتمل على مسائل **الاولى** من اغلق بابا على
حمام الحرم وفراخ وبيض ضمن بالاغلاق فان ارسلها سليمة سقط الضمان ولو هلكت
ضمن الحمامة بشاة والفرخ بحمل والبيضة بدرهم ان كان محرما وان كان محلا ففى الحمامة درهم
وفى الفرخ نصف وفى البيضة ربع وقيل يستقر الضمان بنفس الاغلاق بظاهر الرواية والاول اشبه
الثانية قيل اذا نفر حمام الحرم فان عاد فعليه شاة واحدة وان لم يعد فعن كل حمامة شاة
الثالثة اذا رمى اثنان فاصاب احدهما واخطأ الآخر فعلى المصيب فداء للجناية وكذا
على المخطى للاعانة **الرابعة** اذا اوقد جماعة نارا فوقع فيها صيد لزم كل واحد منهم فداء اذا
قصد الاصطياد والا فداء واحد **الخامسة** اذا رمى صيدا فاضطرب فقتل فرخا او صيدا آخر
كان عليه فداء الجميع لانه سبب اتلاف **السادسة** السائق يضمن ما تجنيه دابته وكذا
الراكب اذا وقف بها واذا سار ضمن ما تجنيه بيديها **السابعة** اذا امسك صيدا له طفل فتلف

الاول الحمام وهو اسم لكل طائر يهدر ويعب الماء وقيل كل مطوق وفي قتلها شاة على المحرم
وعلى المحل في الحرم درهم وفي فرخها للمحرم حمل وللمحل في الحرم نصف درهم ولو كان محرما في الحرم
اجتمع عليه الامران وفي بيضها اذا تحرك الفرخ حمل وقبل التحرك على المحرم درهم وعلى
المحل ربع درهم ولو كان محرما في الحرم لزمه درهم وربع يستوي الاهلي وحمام الحرم في
القيمة اذا قتل في الحرم لكن يشترى بقيمة الحرمي علف لحمامه الثاني في كل واحد من
القطا والحجل والدراج حمل قد فطم ورعى الثالث في قتل كل واحد من القنفذ والضب و
اليربوع جدي الرابع في كل واحد من العصفور والقبرة والصعوة مد من طعام الخامس
في قتل الجرادة تمرة وفي اكل كف من طعام وكذا في القملة يلقيها عن جسده وفي قتل الكثير من
الجراد دم شاة وان لم يمكنه التحرز من قتله بان كان على طريقه فلا اثم ولا كفارة

كلما لا تقدير لفديته ففي قتله قيمته وكذا القول في البط والاوزة والكركي شاة
وهو تحكم فروع خمسة الاول اذا قتل صيدا معيبا كالمكسور والاعور فداه بصحيح ولو
فداه بمثله جاز ويفدي الذكر بمثله وبالانثى وكذا الانثى وبالمماثل احوط الثاني الاعتبار
بتقويم الجزاء وقت الاخراج وفيما لا تقدير لفديته وقت الاتلاف الثالث اذا قتل ماخضا
مما له مثل يخرج ماخضا ولو تعذر قوم الجزاء ماخضا الرابع اذا اصاب صيدا حاملا فالقت
جنينا حيا ثم ماتا فدى الام بمثلها والصغير بصغير ولو عاشا لم يكن عليه فدية اذا لم
يعب المضروب ولو عاب ضمن ارشه ولو مات احدهما فداه دون الآخر ولو القت جنينا ميتا لزمه
الارش وهو ما بين قيمتها حاملا ومجهضا الخامس اذا قتل المحرم حيوانا وشك في كونه صيدا
لم يضمن الفصل الثاني في موجبات الضمان وهي ثلاثة مباشرة الاتلاف واليد والسبب اما
المباشرة فنقول قتل الصيد موجب لفديته فان اكله لزمه فداء آخر وقيل يفدي ما قتل
ويضمن قيمة ما اكل وهو الوجه ولو رمى صيدا فاصابه ولم يؤثر فيه فلا فدية ولو جرحه ثم رآه
سويا ضمن ارشه وقيل ربع القيمة وان لم يعلم حاله لزمه الفداء وكذا لو لم يعلم اثر فيه

ولو تعمد وجبت الكفارة أولاً ثم لا تتكرر وهو ممن ينتقم الله منه وقيل تتكرر والأول أشهر
ويضمن الصيد بقتله عمداً وسهواً ولو رمى صيداً فمرق السهم فقتل آخر كان عليه فداءان
وكذا لو رمى غرضاً فأصاب صيداً ضمنه ولو اشترى محل بيض نعام لمحرم فأكله كان على المحرم
عن كل بيضة شاة وعلى المحل عن كل بيضة درهم ولا يدخل الصيد في ملك المحرم باصطياد
ولا ابتياع ولا هبة ولا ميراث هذا إذا كان معه ولو كان في بلده فيه تردد والأشبه أنه
يملك ولو اضطر المحرم إلى أكل الصيد أكله وفداه ولو كان عنده ميتة أكل الصيد إن أمكنه
الفداء وإلا أكل الميتة وإذا كان الصيد مملوكاً ففداؤه لصاحبه وإن لم يكن مملوكاً
تصدق به وكل ما يلزم المحرم من فداء يذبحه أو ينحره بمكة إن كان معتمراً وبمنى إن كان حاجاً
ومن وجب عليه شاة في كفارة الصيد وعجز عنها كان عليه إطعام عشرة مساكين فإن عجز
صام ثلاثة أيام في الحج **المقصد الثالث في باقي المحظورات** وهي سبعة الأول
الاستمتاع بالنساء فمن جامع زوجته في الفرج قبلاً أو دبراً عامداً عالماً بالتحريم فسد حجه وعليه
إتمامه والحج من قابل سواء كانت حجته التي أفسدها فرضاً أو نفلاً وكذا المرأة
لو كانت محرمة مطاوعة ويلزمهما أن يفترقا إذا بلغا ذلك المكان حتى يقضيا المناسك إذا
حجا على تلك الطريق ومعنى الافتراق ألا يخلوا إلا ومعهما ثالث ولو
كان مكرهاً لها كان حجها ماضياً وكان عليه كفارتان ولا يتحمل عنها شيئاً سوى الكفارة وإن جامع بعد
الوقوف بالمشعر ولو قبل أن يطوف طواف النساء أو طاف منه ثلاثة أشواط فما دون أو جامع
في غير الفرج قبل الوقوف كان حجه صحيحاً وعليه بدنة لا غير تفريع إذا حج في القابل بسبب الإفساد
فأفسد لزمه ما لزم أولاً وهل الحجة الأولى حجة الإسلام والثانية عقوبة فيه قولان وقيل
وهو الأشبه ولو جامع أمته وهي محرمة بإذنه محلاً كان عليه الكفارة بدنة أو بقرة
أو شاة وإن كان معسراً فشاة أو صيام ثلاثة أيام ولو جامع المحرم قبل طواف الزيارة لزمه
بدنة فإن عجز فبقرة أو شاة ولو طاف المحرم من طواف النساء ثلاثة أشواط

ضمن وكذا لو امسك المحل صيدا له طفل في الحرم الثامنة اذا اغرى المحرم كلبه بصيد فقتله
ضمن سواء كان في الحل او الحرم لكن يتضاعف اذا كان المحرم في الحرم التاسعة لو نفر صيدا فهلك
بمصادمة شيء او اخذه جارح ضمنه العاشرة لو وقع الصيد في شبكة فاراد تخليصه فهلك
او عاب ضمن الحادية عشرة من دل على صيد فقتل ضمنه الفصل الثاني في صيد الحرم
يحرم من الصيد على المحل في الحرم ما يحرم على المحرم في الحل فمن قتل صيدا في الحرم كان عليه فداؤه
ولو اشترك جماعة في قتله فعلى كل واحد فداء وفيه تردد وهل يحرم وهو يؤم الحرم قيل نعم و
قيل يكره وهو الاشبه لكن لو اصابه ودخل الحرم فمات ضمنه وفيه تردد ويكره الاصطياد بين
البريد والحرم على الاشبه فلو اصاب صيدا فيه ففقأ عينه او كسر قرنه كان عليه صدقة
استحبابا ولو ربط صيدا في الحل فدخل الحرم لم يجز اخراجه ولو كان في الحل ورمى صيدا
في الحرم فقتله فداه وكذا لو كان في الحرم ورمى صيدا في الحل فقتله ولو كان بعض الصيد في
الحرم فاصابه ما هو في الحل او في الحرم فقتله ضمنه ولو كان الصيد على فرع شجرة في الحل فقتله
ضمن اذا كان اصلها في الحرم ومن ادخل بصيد الى الحرم وجب عليه ارساله ولو اخرجه فتلف
كان عليه ضمانه سواء كان التلف بسببه او بغيره ولو كان طائرا مقصوصا وجب حفظه
حتى يكمل ريشه ثم يرسله وهل يحرم صيد حمام الحرم وهو في الحل قيل نعم وقيل لا وهو اولى
ومن نتف ريشة من حمام الحرم كان عليه صدقة ويجب ان يسلمها باليد التي نتف بها ومن
اخرج صيدا من الحرم وجب عليه اعادته ولو تلف قبل ذلك ضمنه ولو رمى بسهم من الحل فدخل
الحرم ثم خرج الى الحل فقتل صيدا لم يجب الفداء ولو ذبح المحل في الحرم صيدا كان ميتة
ولو ذبحه في الحل وادخله في الحرم لم يحرم على المحل ويحرم على المحرم ولا يدخل في ملك
شيء من الصيد على الاشبه وقيل يدخل وعليه ارساله ان كان حاضرا معه الفصل الثالث
في التوابع كل ما يلزم المحرم في الحل من كفارة الصيد او المحل في الحرم يجتمع على المحرم في الحرم
حتى ينتهي الى البدنة فلا يتضاعف ... كلما تكرر الصيد من المحرم ناسيا وجب عليه ضمانه

قلع الشجرة منه أعادها ولو جفت قيل يلزمه ضمانها ولا كفارة في قلع الحشيش
فاعلم بانه توما ومن استعمل دهنا طيبا في إحرامه ولو في حال الضرورة كان عليه شاة على قول وكذا
قيل فيمن قلع ضرسه وفي الجميع تردد ويجوز أكل ما ليس بطيب من الأدهان كالسمن والشيرج
ولا يجوز الادهان به **خاتمة** تشتمل على مسائل الأولى إذا اجتمعت أسباب مختلفة كاللبس
وتقليم الأظفار والطيب لزم عن كل واحد كفارة سواء فعل ذلك في وقت واحد أو في وقتين
كفر عن الأول أو لم يكفر **الثانية** إذا كرر الوطي لزمه بكل مرة كفارة ولو كرر الحلق فإن
كان في وقت واحد لم تتكرر الكفارة وإن كان في وقتين تكررت ولو تكرر منه اللبس أو
الطيب فإن اتحد المجلس لم يتكرر وإن اختلف تكررت **الثالثة** كل محرم لبس أو أكل ما
لا يحل له أكله أو لبسه كان عليه دم شاة **الرابعة** تسقط الكفارة عن الجاهل والناسي
والمجنون إلا في الصيد فإن الكفارة تلزم ولو كان سهوا **كتاب العمرة** وصورتها
أن يحرم من الميقات الذي يسوغ له الإحرام منه ثم يدخل مكة فيطوف ويصلي ركعتيه ثم يسعى بين
الصفا والمروة ويقصر وشرائط وجوبها شرائط وجوب الحج ومع الشرائط تجب في العمر مرة
وقد تجب بالنذر وما في معناه وبالاستئجار والإفساد والفوات والدخول إلى مكة مع انتفاء العذر
ومع تكرار الدخول ويتكرر وجوبها بحسب السبب وأفعالها ثمانية النية والإحرام والطواف وركعتاه
والسعي والتقصير وطواف النساء وركعتاه وتنقسم إلى متمتع بها ومفردة فالأولى تجب على من ليس
من حاضري المسجد الحرام ولا تقع إلا في أشهر الحج وتسقط المفردة معها ويلزم فيها التقصير ولا يجوز
حلق الرأس ولو حلق لزمه دم وليس فيها طواف النساء والمفردة تلزم حاضري المسجد الحرام وتصح في جميع
أيام السنة وأفضلها ما وقع في رجب ومن أحرم بالمفردة ودخل مكة جاز أن ينوي بها التمتع ويلزمه
دم ولو كان في غير أشهر الحج لم يجز ولو دخل مكة متمتعا لم يجز له الخروج حتى يأتي بالحج لأنه
مرتبط به نعم لو خرج بحيث لا يحتاج إلى استئناف إحرام جاز ولو خرج فاستأنف عمرة تمتع
بالأخيرة ويستحب المفردة في كل شهر وأقله عشرة أيام ويكره أن يأتي بعمرتين بينهما أقل من عشرة

الكفارة وبنى على طوافه وقيل يكفي في ذلك مجاوزة النصف والاول اصح واذا عقد المحرم
لمحرم على امرأة ودخل المحرم فعلى كل واحد منهما كفارة وكذا لو كان العاقد محلا على
رواية سماعة ومن جامع في احرام العمرة قبل السعي فسدت عمرته وعليه بدنة وقضاؤها
والافضل ان يكون في الشهر الداخل ولو نظر الى غير اهله فامنى كان عليه بدنة ان كان
موسرا وان كان متوسطا فبقرة وان كان معسرا فشاة ولو نظر الى امرأته لم يكن عليه شيء ولو
امنى ولو كان بشهوة فامنى كان عليه بدنة ولو مسها بغير شهوة لم يكن عليه شيء ولو مسها بشهوة كان
عليه شاة ولو لم يمن ولو قبّل امرأته كان عليه شاة فلو كان بشهوة كان عليه جزور وكذا لو امنى عن ملاعبة
ولو استمع على من يجامع من غير نظر لم يلزمه شيء فرع لو حج تطوعا فافسده ثم احصر كان عليه
بدنة للافساد ودم للاحصار وكفاه قضاء واحد في القابل المحظور الثاني الطيب فمن
تطيب كان عليه دم شاة سواء استعمله صبغا او اطلاء ابتداء او استدامة او بخورا او في
الطعام ولا بأس بخلوق الكعبة ولو كان فيه زعفران وكذا الفواكه كالاترج والتفاح
والرياحين كالورد والنيلوفر الثالث تقليم الاظفار وفي كل ظفر مد من طعام وفي اظفار يديه
ورجليه في مجلس واحد شاة ولو كان كل واحد منهما في مجلس لزمه دمان ولو افتى بقلم
ظفره فادماه لزم المفتي شاة الرابع المخيط حرام على المحرم فلو لبس كان عليه دم ولو اضطر
الى لبس ثوب يتقي به الحر والبرد جاز وعليه شاة الخامس حلق الشعر وفيه شاة او اطعام
عشرة مساكين لكل منهم مد وقيل ستة لكل منهم مدان او صيام ثلاثة ايام ولو مس لحيته او راسه
فوقع منهما شيء اطعم كفا من طعام ولو فعل ذلك في وضوء الصلاة لم يلزمه شيء ولو نتف احد
ابطيه اطعم ثلاثة مساكين ولو نتفهما لزمه شاة وفي التظليل سائرا شاة وكذا لو غطى رأسه
او طيّنه بطين يستره او ارتمس في الماء او حمل ما يستره السادس الجدال وفي الكذب مرة شاة
ومرتين بقرة وثلاثا بدنة وفي الصدق ثلاثا شاة ولا كفارة فيما دونه السابع قطع شجر الحرم
في الكبيرة بقرة ولو كان محلا وفي الصغيرة شاة وفي ابعاضها قيمته وعندي في الجميع تردد

خوف الشنعة والأول أشبه ولو آجر نفسه وجب عليه القيام بها ولو كان الإمام مستولياً و
ان وجد المستأجر جاز وردّ ثمنها ولا قام بها والأولى الوجوب من غير تفصيل الركن الثاني
في بيان من يجب جهاده وكيفية الجهاد وفيه أطراف الأول فيمن يجب جهاده وهم ثلاثة
البغاة على الإمام من المسلمين وأهل الذمة وهم اليهود والنصارى والمجوس إذا أخلوا
بشرائط الذمة ومن عدا هؤلاء من أصناف الكفار وكل من يجب جهاده فالواجب على
المسلمين النفور إليهم إما لكفهم وإما لنقلهم إلى الإسلام فإن بدأوا فالواجب محاربتهم وإن كفوا
وجب بحسب المكنة وأقله في كل عام مرة وإذا اقتضت المصلحة مهادنتهم جاز لكن لا يتولى ذلك
إلا الإمام أو من يأذن له الإمام الطرف الثاني في كيفية قتال أهل الحرب والأولى أن يبدأ بقتال من يليه إلا
أن يكون الأبعد أشد خطراً ويجب التربص إذا كثر العدو وقل المسلمون حتى تحصل الكثرة للمقاومة
ثم تجب المبادرة ولا يبدؤون إلا بعد الدعاء إلى محاسن الإسلام ويكون الداعي الإمام أو من نصبه
ويسقط اعتبار الدعوة فيمن عرفها ولا يجوز الفرار إذا كان العدو على الضعف من المسلمين أو أقل إلا لمتحرف كطالب
السعة أو موارد المياه أو استدبار الشمس أو تسوية لامته أو لمتحيز إلى فئة قليلة كانت
أو كثيرة ولو غلب عنده الهلاك لم يجز الفرار وقيل يجوز لقوله تعالى ولا تلقوا بأيديكم إلى
التهلكة والأول أظهر لقوله تعالى إذا لقيتم فئة فاثبتوا وإن كان المسلمون أقل من ذلك لم يجب
الثبات ولو غلب على الظن السلامة استحب ولو غلب العطب قيل يجب الانصراف وقيل
يستحب وهو أشبه ولو انفرد اثنان بواحد من المسلمين لم يجب الثبات وقيل يجب وهو المروي ويجوز محاربة
العدو بالحصار ومنع السابلة دخولاً وخروجاً وبالمناجيق وهدم الحصون والبيوت وكل ما يرجى
به الفتح ويكره قطع الأشجار ورمي النار وتسليط المياه إلا مع الضرورة ويحرم بإلقاء السم
وقيل يكره وهو أشبه فإن لم يمكن الفتح إلا به جاز ولو تترسوا بالنساء والصبيان كف
عنهم إلا في حال التحام الحرب وكذا لو تترسوا بالأسارى من المسلمين وإن قتل الأسير إذا لم يمكن
جهادهم إلا كذلك ولا يلزم القاتل دية وتلزمه الكفارة وفي الأخبار ولا كفارة ولو تعمد الغازي

وقيل يحرم والاول اشبه ويتحلل من المفردة بالتقصير والحلق افضل واذا قصر او حلق حل
كل شيء الا النساء فاذا اتى بطواف النساء حلت له النساء وهو واجب في العمرة المفردة بعد السعي على كل معتمر من امرأة
وخصي وصبي ويستحب العمرة على الفور

كتاب الجهاد

والنظر في اركانه اربعة الاول من يجب عليه
وهو فرض على كل مكلف حر ذكر غير هم فلا يجب على الصبي ولا على المجنون ولا على المرأة ولا على الشيخ
الهم ولا على المملوك وفرضه على الكفاية بشرط وجود الامام او من نصبه للجهاد ولا يتعين الا
ان يعينه الامام لاقتضاء المصلحة او لقصور القائمين عن الدفع الا بالاجتماع او يعينه على نفسه
بنذر وشبهه وقد تجب المحاربة على وجه الدفع كان يكون بين اهل الحرب ويغشاهم عدو يخشى
منه على نفسه فيساعدهم دفعا عن نفسه ولا يكون جهادا وكذا كل من خشي على نفسه مطلقا او
ماله اذا غلب السلامة ويسقط فرض الجهاد باربعة العمى والزمن كالمقعد والمرض المانع من
الركوب والعدو والفقر الذي يعجز معه عن نفقة طريقه وعياله وثمن سلاحه ويختلف ذلك
بحسب الاحوال

فروع ثلثة

الاول اذا كان عليه دين مؤجل فليس لصاحبه منعه ولو كان
حالا وهو معسر قيل له منعه وهو بعيد الثاني للابوين منعه عن الغزو ما لم يتعين عليه
الثالث لو تجدد العذر بعد التقاء الحربين لم يسقط فرضه على تردد الا مع العجز عن القيام به واذا
بذل للمعسر ما يحتاج اليه وجب ولو كان على سبيل الاجرة لم يجب ومن عجز عنه بنفسه وكان
موسرا وجب اقامة غيره وقيل يستحب وهو اشبه ولو كان قادرا فجهز غيره سقط عنه ما لم
يتعين ويحرم الغزو في اشهر الحرم الا ان يبدأ الخصم او يكونوا ممن لا يرى للاشهر حرمة
ويجوز القتال في الحرم وقد كان محرما فنسخ ويجب المهاجرة عن بلد الشرك على من يضعف
عن اظهار شعائر الاسلام مع المكنة والهجرة باقية ما دام الكفر باقيا ولواحق هذا الركن
وهي الارصاد لحفظ الثغر وهي مستحبة ولو كان الامام مفقودا لانها لا تتضمن قتالا بل حفظا
واعلاما ومن لم يتمكن منها بنفسه يستحب ان يربط فرسه هناك ولو نذر المرابطة وجبت
مع وجود الامام وكذا لو نذر ان يصرف شيئا في المرابطين على الاصح وقيل يحرم ويصرفه في

اما لو سمع دعوى الحربي في الحالين يرد الى مامنه ثم هو حرب واذا عقد الحربي لنفسه الامان
ليسكن في دار الاسلام دخل ماله تبعا ولو التحق بدار الحرب للاستيطان انتقض امانه
لنفسه دون ماله ولو مات انتقل الامان في المال ايضا اذا لم يكن له وارث مسلم وصار فيئا
يختص به الامام لانه لم يوجف عليه وكذا الحكم لو مات في دار الاسلام ولو اسره المسلمون
ملك ماله تبعا لرقبته ولو دخل المسلم دار الحرب مستامنا فسرق وجب اعادته سواء كان صاحبه في دار
الاسلام او دار الحرب ولو اسر المسلم فاطلقوه وشرطوا الاقامة في دار الحرب والامن منه لم تجب الاقامة
وحرمت عليه اموالهم بالشرط ولو اطلقوه على مال لم يجب الوفاء به ولو اسلم الحربي وفي ذمته
مهر لم يكن للزوجة مطالبته ولا لوارثها ولو ماتت ثم اسلم او اسلمت قبله ثم ماتت طالبه
وارثها المسلم دون الحربي **خاتمة** فيها مسالتان **الاول** يجوز ان يعقد العهد على حكم الامام
او غيره ممن نصبه للحكم ويراعى في الحاكم كمال العقل والاسلام والعدالة وهل تراعى الذكورة
والحرية قيل نعم وفيه تردد ويجوز المهادنة على حكم من يختاره الامام دون اهل الحرب الا ان
يعينوا رجلا يجتمع فيه شرائط الحاكم ولو مات الحاكم قبل الحكم بطل الامان ويردون الى مامنهم
ويجوز ان يسند الحكم الى اثنين او اكثر ولو مات احدهم بطل حكم الباقين ويتبع ما يحكم
به الحاكم الا ان يكون منافيا لوضع الشرع ولو حكم بالقتل والسبي واخذ المال فاسلموا سقط
الحكم في القتل لا في المال ولو جعل للمشرك فدية عن اسراء المسلمين لم يجب الوفاء لانه لا
عوض للحر **الثاني** يجوز لوالي الجيش جعل الجعائل لمن يدله على مصلحة كالتنبيه على عورة
القلعة وطريق البلد الخفي فان كانت الجعالة من ماله دينا اشترط كونها معلومة الوصف والقدر
وان كانت عينا فلا بد ان تكون مشاهدة او موصوفة وان كانت من مال الغنيمة جاز ان تكون
مجهولة كجارية وثوب **تفريع** لو كانت الجعالة عينا وفتح البلد على امان فكانت في الجملة فان
اتفق المجعول له واربابها على بذلها او امساكها بالعوض جاز وان تعاسروا فسخت الهدنة ويردون
الى مامنهم ولو كانت الجعالة جارية فاسلمت قبل الفتح لم تدفع اليه ودفعت القيمة اليه ولو

مع امكان الهرب لزمه العود والكفارة ولا يجوز قتل المجانين ولا الصبيان ولا النساء منهم ولو

عاونوهم الا مع الاضطرار ولا يجوز التمثيل بهم ولا الغدر ويستحب ان يكون القتال بعد الزوال ويكره

الاغارة عليهم ليلا والقتال قبل الزوال لا للحاجة وان تعرقب الدابة ولو وقفت به

بغير اذن الامام وقيل يحرم وتستحب المبارزة اذا ندب اليها الامام ويجب اذا الزم فرعان

الاول لو طلب المشرك المبارزة ولم يشترط جاز معونة قرنه فان شرط ان لا يقاتله غيره

او فعل له ذلك فان طلب الحربي جاز دفعه ولو لم يطلبه لم تجز محاربته وقيل يجوز ما لم يشترط

الامان حتى يعود الى فئته الثاني لو شرط ان لا يقاتله غير قرنه فاستنجد اصحابه فقد نقض

امانه وان تبرعوا فمنعهم فهو في عهدة شرطه وان لم يمنعهم جاز قتاله معهم الطرف الثالث

في الذمام والكلام في العقد والعبارة والوقت اما العقد فلا بد ان يكون بالغا عاقلا مختارا ويستوي

في ذلك الحر والمملوك والذكر والانثى ولو ذمه المراهق او المجنون لم ينعقد لكن يعاد الى مأمنه

وكذا كل حربي دخل الاسلام بشبهة الامان كان يسمع لفظا فيعتقده امانا او يصحب رفقة

فيتوهمها امانا ويجوز ان يذم الواحد من المسلمين لآحاد من اهل الحرب ولا يذم عاما ولا لاهل

اقليم وهل يذم لقرية او حصن قيل نعم كما اجاز علي عليه السلام ذمام الواحد لحصن من الحصون

وقيل لا وهو الاشبه وفعل علي عليه السلام قضية في واقعة فلا يتعدى والامام يذم لاهل الحرب عموما

وخصوصا وكذا من نصبه الامام للنظر في جهة يذم لاهلها ويجب الوفاء بالذمام ما لم يكن متضمنا

لما يخالف الشرع ولو اكره العاقد لم ينعقد واما العبارة فهو ان يقول امنتك او اجرتك او انت في ذمة الاسلام

وكذا كل لفظ دل على هذا المعنى صريحا وكذا كل كتابة علم بها ذلك من قصد العاقد ولو قال لا باس

عليك او لا تخف لم يكن ذلك ذماما ما لم ينضم اليه ما يدل على الامان واما وقته فقبل

الاسر ولو اشرف جيش الاسلام على الظهور فاستذم الخصم جاز مع نظر المصلحة ولو استذموا

بعد حصولهم في الاسر فاذم لم يصح ولو اقر المسلم انه اذم لمشرك فان كان في وقت يصح منه انشاء

الامان قبل ولو ادعى الحربي انه ...

في احكام الغنيمة والنظر في الانفال واحكام الارض المفتوحة وكيفية القسمة اما الاول فالغنيمة

هي الفائدة المكتسبة سواء اكتسبت برأس مال كارباح التجارات او بغيره كما يستفاد من دار الحرب

والنظر يتعلق هنا بالقسمة لا غير واقسامها ثلاثة ما ينقل كالذهب والفضة والامتعة وما

لا ينقل كالارض والعقار وما هو سبي كالنساء والاطفال والاول ينقسم الى ما يصح تملكه للمسلم و

يدخل في الغنيمة وهذا القسم يختص به الغانمون بعد الخمس والجعائل ولا يجوز لهم التصرف

في شيء منه الا بعد القسمة والاختصاص وقيل يجوز لهم تناول ما لا بد منه كعلف الدابة

واكل الطعام والى ما لا يصح تملكه كالخمر والخنزير ولا يدخل في الغنيمة بل ينبغي اتلافه كالخنزير

او يجوز اتلافه وابقاؤه للتخليل كالخمر فروع اذا باع احد الغانمين غانما شيئا او وهبه

لم يصح ويمكن ان يقال يصح في قدر حصته ويكون الثاني احق باليد على قول ولو خرج

هنا الى دار الحرب اعاده الى المغنم لا الى دافعه ولو كان القابض من غير الغانمين لم

تقر يده عليه الثاني الاشياء المباحة في الاصل كالصيود والاشجار لا يختص بها احد و

يجوز تملكها لكل مسلم ولو كان عليه اثر ملك وهو في دار الحرب كان غنيمة بناء على الظاهر

كالطير المقصوص والاشجار المقطوعة الثالث لو وجد شيء في دار الحرب يحتمل ان

يكون للمسلمين ولاهل الحرب كالخيمة والسلاح فحكمه حكم اللقطة وقيل يعرف سنة ثم

يلحق بالغنيمة وهو تحكم الرابع اذا كان في الغنيمة من ينعتق على بعض الغانمين قيل ينعتق نصيبه ولا

يجب ان يشتري حصص الباقين وقيل لا ينعتق الا ان يجعله الامام في حصته او حصة جماعة هو احدهم ثم

فيلزمه شراء حصص الباقين ان كان موسرا واما ما لا ينقل فهو للمسلمين قاطبة وفيه الخمس والامام

بين افراد خمسه لاربابه وبين ابقائه واخراج الخمس من ارتفاعه واما النساء والذرية فمن

جملة الغنائم ويختص بهم الغانمون وفيهم الخمس لمستحقه الثاني في احكام الارضين كل ارض

فتحت عنوة وكانت محياة فهي للمسلمين قاطبة والغانمون في الجملة والنظر فيها الى

الامام ولا يملكها المتصرف على الخصوص ولا يصح بيعها ولا هبتها ولا وقفها ويصرف الامام

بعد الفتح وكان المجهول له كافرا او لو ماتت قبل الفتح او بعده لم يكن لهم عوض **الطرف**

الرابع في الاسارى وهم ذكور واناث فالاناث يملكن بالسبي لو كانت الحرب قائمة وكذا الذراري

ولو اشتبه الطفل بالبالغ اعتبر بالانبات فمن لم ينبت وجهل سنه الحق بالذراري والذكور

البالغون يتعين عليهم القتل لو كانت الحرب قائمة ما لم يسلموا والامام مخير ان شاء ضرب

اعناقهم وان شاء قطع ايديهم وارجلهم وتركهم ينزفون حتى يموتوا وان اسروا بعد تقضي الحرب

لم يقتلوا وكان الامام مخيرا بين المن والفداء والاسترقاق ولو اسلموا بعد الاسر لم يسقط

هذا الحكم ولو عجز الاسير عن المشي لم يجب قتله لانه لا يدري ما حكم الامام فيه ولو بدر مسلم

فقتله كان هدرا ويجب ان يطعم الاسير ويسقى وان اريد قتله ويكره قتله صبرا ويجب مواراة الشهيد دون الحربي فان اشتبها يواري من كان كميش الذكر وحكم الطفل

المسبي حكم ابويه فان سلما او اسلم احدهما تبعه الولد ولو سبي منفردا قيل يتبع السابي في الاسلام

تفريع اذا اسر الزوج لم ينفسخ النكاح ولو استرق نفسخ لتجدد الملك ولو كان الاسير

امرأة انفسخ النكاح لتحقق الرق بالسبي وكذا لو اسر الزوجان ولو كان الزوجان مملوكين

لم ينفسخ لانه لم يحدث رق ولو قيل يتخير الغانم في الفسخ كان حسنا ولو سبيت امرأة

فصولح اهلها على اطلاق اسير في يد اهل الشرك فاطلق لم يجب اعادة المرأة ولو اعتقت

بعوض جاز ما لم يكن قد استولدها مسلم **ويلحق بهذا الطرف مسئلتان الاولى** اذا اسلم

الحربي في دار الحرب حقن دمه وحصن ماله مما ينقل كالذهب والامتعة دون ما لا ينقل كالارضين

العقار فانها للمسلمين ويلحق به ولده الاصاغر ولو كان فيهم حمل ولو سبيت ام الحمل كانت

رقا دون ولدها منه وكذا لو كانت الحربية حاملا من مسلم بوطي مباح ولو اعتق مسلم عبدا ذميا

بالنذر فلحق بدار الحرب فاسره المسلمون جاز استرقاقه وقيل لا لتعلق ولاء المسلم به ولو كان

المعتق ذميا استرق اجماعا **الثانية** اذا اسلم عبد الحربي في دار الحرب قبل مولاه ملك نفسه بشرط ان

قبله ولو خرج قبله كان على رقه ومنهم من لم يشترط خروجه قبله والاول اشبه **الطرف الخامس** في احكام

سهمه ويسهم للمستأجر والمستعار ويكون السهم للمقاتل لا اعتبار بكونه فارسا عند حيازة الغنيمة
لا بدخوله المعركة والجيش يشارك السرية في غنيمتها اذا صدرت عنه وكذا لو خرج منه
سريتان اما لو خرج جيشان من البلد الى جهتين لم يشرك احدهما الاخر وكذا لو خرجت
من جملة عسكر البلد لم يشركها العسكر لانه ليس مجاهدا ويكره تاخير قسمة الغنيمة في دار
الحرب الا لعذر وكذا يكره اقامة الحدود فيها مسايل اربع الاولى المرصد للجهاد
لا يملك رزقه من بيت المال الا بقبضه فان حل وقت العطاء ثم مات كان لوارثه المطالبة
وفيه تردد الثانية قيل ليس للاعراب من الغنيمة شيء وان قاتلوا مع المهاجرين بل يرضخ لهم
ونعني بهم من اظهر الاسلام ولم يصفه وصولح على اعفائه عن المهاجرة وترك النصيب الثالثة
لا يستحق احد سلبا ولا نفلا في بداة ولا رجعة الا ان يشترطه الامام الرابعة لا يملك
المسلم مال المسلم بالاستغنام ولو غنم المشركون اموال المسلمين وذراريهم ثم ارتجعوها فالاحرار لا سبيل عليهم
اما الاموال والعبيد فلاربابها قبل القسمة ولو عرفت بعد القسمة فلاربابها القيمة من بيت المال وفي
رواية تعاد على اربابها بالقيمة والوجه اعادتها على المالك ويرجع الغانم بقيمتها على الامام
مع تفرق الغانمين الركن الثالث في احكام اهل الذمة والنظر في امور الاول من تؤخذ
منه الجزية تؤخذ ممن يقر على دينه وهم اليهود والنصارى ومن له شبهة كتاب وهم المجوس ولا
يقبل من غيرهم الا الاسلام والفرق الثلاث اذا التزموا شرائط الذمة اقروا سواء كانوا عربا
او عجما ولو ادعى اهل حرب انهم منهم وبذلوا الجزية لم يكلفوا البينة واقروا ولو ثبت خلافها انتقض
العهد ولا تؤخذ الجزية من الصبيان والمجانين والنساء وهل تسقط عن الهم قيل نعم وهو المروي
وقيل لا وقيل تسقط عن المملوك وتؤخذ ممن عدا هؤلاء ولو كانوا رهبانا او مقعدين وعلى
الفقير ينظر بها حتى يوسر ولو ضرب عليهم جزية فاشترطوها على النساء لم يصح ولو قتل
الرجال قبل عقد الجزية فسأل النساء اقرارهن ببذل الجزية قيل يصح وقيل لا وهو اصح ولو كان
بعد عقد الجزية كان الاستصحاب حسنا ولو اعتق العبد الذمي منع من الاقامة في دار الاسلام الا بقبول

١٢٥

حاصلها في المصالح مثل سد الثغور ومعونة الغزاة وبناء القناطر وما كانت مواتا وقت

الفتح فهو للامام خاصة ولا يجوز احياؤه الا باذنه ان كان موجودا ولو تصرف فيها من غير اذنه

كان على المتصرف طسقها ويملكها المحيي عند عدمه من غير اذن وكل ارض فتحت صلحا فهي لاربابها

وعليهم ما صالحهم الامام وهذه تملك على الخصوص ويصح بيعها والتصرف فيها بجميع انواع

التصرف ولو باعها المالك من مسلم صح وانتقل ما عليها الى ذمة البائع هذا اذا صولحوا

على ان الارض لهم اما لو صولحوا على ان الارض للمسلمين ولهم السكنى وعلى اعناقهم

الجزية كان حكمها حكم الارض المفتوحة عنوة عامرها للمسلمين ومواتها للامام ولو اسلم الذمي سقط

ما ضرب على ارضه وملكها على الخصوص وكل ارض اسلم اهلها عليها فهي لهم على الخصوص وليس

عليهم فيها سوى الزكاة اذا حصلت شرائطها **خاتمة** كل ارض ترك اهلها عمارتها كان للامام تقبيلها

ممن يقوم بها وعليه طسقها لاربابها وكل ارض موات سبق اليها سابق فاحياها كان احق بها

وان كان لها مالك معروف فعليه طسقها واذا استاجر مسلم دارا من حربي ثم فتحت تلك الارض لم تبطل

الاجارة وان ملكها المسلمون **الثالث** في قسمة الغنيمة يجب ان يبدأ بما شرطه الامام كالجعائل

والسلب اذا شرط للقاتل ولو لم يشرط لم يختص به ثم بما يحتاج اليه من النفقة مدة بقائها حتى تقسم

كاجرة الحافظ والراعي والناقل ثم بما يرضخه للنساء والعبيد والكفار ان قاتلوا باذن الامام فانه لا سهم

للثلاثة ثم يخرج الخمس وقيل بل يخرج الخمس مقدما عملا بالاية والاول اشبه ثم تقسم البقية

الاخماس بين المقاتلة ومن حضر القتال ولو لم يقاتل حتى الطفل ولو ولد بعد الحيازة قبل القسمة وكذا

من اتصل بالمقاتلة من المدد ولو بعد الحيازة قبل القسمة ثم يعطى الراجل سهما والفارس سهمين وقيل ثلثة

والاول اظهر ومن كان له افراس فصاعدا اسهم لفرسين دون ما زاد وكذا الحكم لو قاتلوا في السفن

واستغنوا عن الخيل ولا يسهم للابل والبغال والحمير انما يسهم للخيل وان لم تكن عرابا ولا

من الخيل للقحم والرازح والضرع لعدم الانتفاع بها في الحرب وقيل يسهم مراعاة للاسم وهو حسن و

يسهم للمغصوب اذا كان صاحبه غائبا ولو كان صاحبه حاضرا كان لصاحبه سهمه

وان اطلق لا ولكان للثاني تغييره بحيث يليق براءة صلاحها ويكره ان يبدأ الذمي بالسلام ويستحب ان

يضطر الى اضيق الطرق الرابع في حكم الابنية والتطرق في الكنائس والمساكن التي لا يجوز

استحداث البيع والكنائس في بلاد الاسلام ولو انهدمت جاز اعادتها ولو كانت في بلد فتحها

المسلمون عنوة او صلحا على ان يكون الارض للمسلمين ولا بأس بما كان قبل الفتح وما استجدوه

في ارض فتحت صلحا على ان يكون الارض لهم واذا انهدمت كنيسة مما لهم استدامتها جاز اعادتها وقيل

واما المساكن فكلما يستجده الذمي لا يجوز ان يعلو به على المسلمين من مجاوريه ويجوز مساواته على

الاشبه ولو ملكوا ابنية من مسلم على علو كيف كانت ابقيت لهم ولا يجوز ان يعلو به على المسلم ويقتصر على

ما دون واما المساجد فلا يجوز ان يدخلوا المسجد الحرام اجماعا ولا غيره عندنا ولو اذن لهم

لم يصح الاذن استيطانا ولا اجتيازا ولا امتيارا ولا يجوز لهم استيطان الحجاز على قول مشهور

وقيل المراد به مكة والمدينة وفي الاجتياز به والامتيار منه تردد ومن اجازه حده بثلاثة ايام

ولا جزيرة العرب وقيل المراد بها مكة والمدينة واليمن ومخاليفها وقيل هي من عدن الى ريف عبادان

طولا ومن تهامة وما والاها الى اطراف الشام عرضا المقصد الثاني في المهادنة وهي المعاقدة

على ترك الحرب مدة معينة وهي جائزة اذا تضمنت مصلحة للمسلمين اما لقلتهم عن المقاومة او لما

يحصل به الاستظهار او لرجاء الدخول في الاسلام مع التربص ومتى ارتفع ذلك وكان في المسلمين قوة

على الخصم لم يجز ويجوز الهدنة اربعة اشهر ولا يجوز اكثر من سنة على قول مشهور وهل

يجوز اكثر من اربعة اشهر قيل لا لقوله تعالى فاقتلوا المشركين حيث وجدتموهم وقيل نعم لقوله تعالى وان

جنحوا للسلم فاجنح لها والوجه مراعاة الاصلح ولا يصح الى مدة مجهولة ولا مطلقا الا ان يشترط

الامام لنفسه الخيار في النقض متى شاء ولو وقعت الهدنة على ما لا يجوز فعله لم يجب الوفاء

مثل التظاهر بالمناكير واعادة من يهاجر من النساء فلو هاجرت وتحقق اسلامها لم تعد لكن

يعاد على زوجها ما سلم اليها من مهر خاصة اذا كان مباحا ولو كان محرما لم يعد ولا قيمته ولو قدمت

اذا قدمت مسلمة فارتدت لم ترد لانها بحكم المسلمة الثالثة لو قدم زوجها وطالب بالمهر فماتت

الجزية، والمجنون المطبق لا جزية عليه، فإن كان يفيق وقتاً قيل يعمل بالأغلب، ولو أفاق حولاً وجبت عليه

ولو جنّ بعد ذلك. وكل من بلغ من صبيانهم يؤمر بالإسلام أو يبذل الجزية، فإن امتنع صار حربياً.

الثاني: في كمية الجزية، ولا حدّ لها بل تقديرها إلى الإمام بحسب الأصلح، وما قرّره علي عليه

السلام محمول على اقتضاء المصلحة في تلك الحال، ومع انتفاء ما يقتضي التقدير يكون الأولى

اطراحه تحقيقاً للصغار. ويجوز وضعها على الرؤوس أو على الأرض، ولا يجمع بينهما، وقيل يجوز

ابتداءً، وهو الأشبه. ويجوز أن يشترط عليهم مضافاً إلى الجزية ضيافة مارّة العساكر، ويحتاج أن تكون

الضيافة معلومة، ولو اقتصر على الشرط وجب أن يكون زائداً عن أقل مراتب الجزية. وإذا أسلم قبل الحول

أو بعده قبل الأداء سقطت الجزية على الأظهر، ولو مات بعد الحول لم تسقط وأخذت من تركته كالدين.

الثالث: في شرائط الذمة، وهي ستة: الأول قبول الجزية. والثاني أن لا يفعلوا ما ينافي الأمان مثل العزم على

المسلمين وإمداد المشركين، ويخرجون عن الذمة بمخالفة هذين الشرطين. **الثالث** أن لا يؤذوا

المسلمين كالزنا بنسائهم واللواط بصبيانهم والسرقة لأموالهم وإيواء عين المشركين والتجسس لهم، فإن

فعلوا شيئاً وكان تركه مشترطاً في الهدنة كان نقضاً، وإن لم يكن مشترطاً كانوا على عهدهم وأقيم

فعل بهم ما تقتضيه جنايتهم من حدّ أو تعزير. ولو سبّوا النبي قتل سابّه، ولو نالوه بما دونه عزّروا إذا

لم يكن شرط عليهم الكف. **الرابع** أن لا يتظاهروا بالمناكير كشرب الخمر والزنا وأكل لحم الخنزير ونكاح

المحرمات، ولو تظاهروا بذلك نقض العهد، وقيل لا ينتقض بل يفعل معهم ما يوجبه شرع الإسلام من حدّ أو

تعزير. **الخامس** أن لا يحدثوا كنيسة ولا يضربوا ناقوساً ولا يطيلوا بناءً، ويعزّرون لو خالفوا، ولو كان تركه

مشترطاً في الهدنة انتقض. **السادس** أن تجري عليهم أحكام المسلمين. وههنا مسا

ئل: **الأولى** إذا خرقوا الذمة في دار الإسلام كان للإمام ردّهم إلى مأمنهم، وهل له قتلهم

واسترقاقهم ومفاداتهم؟ قيل نعم، وفيه تردد. **الثانية** إذا أسلم بعد خرق الذمة قبل الحكم فيه سقط الجميع عدا

القود والحد واستعادة ما أخذ، وإن أسلم بعد الاسترقاق والمفاداة لم يرتفع ذلك عنه. **الثالثة** إذا مات

الإمام وقد ضرب لما قرره من الجزية أمداً معيناً أو اشترط الدوام، وجب على القائم بعده إمضاء ذلك و

كالفرار في حرب المشركين ويجب مصابرتهم حتى يفيئوا او يقتلوا ومن كان من اهل البغي لهم
فئة يرجع اليها جاز الاجهاز على جريحهم واتباع مدبرهم وقتل اسيرهم ومن لم يكن له فئة
فالقصد بمحاربتهم تفريق كلمتهم فلا يتبع لهم مدبر ولا يجهز على جريحهم ولا يقتل اسيرهم

مسائل الاولى لا يجوز سبي ذراري البغاة ولا تملك نساؤهم اجماعا الثانية هل يجوز
تملك شيء من اموالهم التي لم يحوها العسكر سواء كانت مما ينقل كالثياب والالات او لا ينقل
كالعقارات لتحقق الاسلام المقتضي لحقن الدم والمال وهل يؤخذ ما حواه العسكر مما ينقل
وهو قول قيل لا لما ذكرناه من العلة وقيل نعم عملا بسيرة علي عليه السلام وهو الاظهر الثالثة
ما حواه العسكر للمقاتلة خاصة يقسم للراجل سهم وللفارس سهمان ولذي الفرسين او الافراس
ثلثة خاتمة من منع الزكوة لا مستحلا فليس بمرتد ويجوز قتاله حتى يدفعها ومن سب الامام
العادل وجب قتله واذا قاتل الذمي مع اهل البغي خرق الذمة وللامام ان يستعين باهل الذمة
في قتال اهل البغي ولو اتلف الباغي على العادل مالا او نفسا في حال الحرب ضمنه ومن [illegible]
حدا والتجأ بدار الحرب فمع الظفر يقام عليه الحد

كتاب الامر بالمعروف والنهي عن المنكر

المعروف هو كل فعل حسن اختص بوصف زائد على حسنه اذا عرف فاعله ذلك او دل عليه والمنكر هو كل فعل
قبيح عرف فاعله قبحه او دل عليه والامر بالمعروف والنهي عن المنكر واجبان اجماعا ووجوبهما على
الكفاية يسقط بقيام من فيه كفاية وقيل بل هو على الاعيان وهو اشبه والمعروف ينقسم الى الواجب والندب
فالامر بالواجب واجب وبالمندوب مندوب والمنكر لا ينقسم فالنهي عنه كله واجب ولا يجب النهي عن المنكر
ما لم تكمل شروط اربعة ان يعلمه منكرا ليامن الغلط في الانكار وان يجوز تاثير انكاره فلو غلب على ظنه
او علم انه لا يؤثر لم يجب وان يكون الفاعل له مصرا على الاستمرار فلو لاح منه امارة الامتناع سقط
الانكار وان لا يكون في الانكار مفسدة فلو ظن توجه الضرر اليه او الى ماله او الى احد من المسلمين
سقط الوجوب ومراتب الانكار ثلاث بالقلب وهو يجب وجوبا مطلقا وباللسان
وباليد ويجب دفع المنكر بالقلب اولا كما اذا عرف ان فاعله ينزجر باظهار الكراهية

۱۲۹

بعد المطالبة دفع اليه مهرها ولو ماتت قبل المطالبة لم يدفع اليه وفيه تردد ولو قدمت فطلقها
بائنا لم يكن له المطالبة ولو اسلم في العدة الرجعية كان احق بها اما اعادة الرجال فمن أمن عليه
الفتنة بكثرة العشيرة وما ماثل ذلك من اسباب القوة جاز اعادته والا منعوا منه ولو شرط في
الهدنة اعادة الرجال مطلقا قيل يبطل الصلح لانه كما يتناول من يؤمن افتتانه يتناول من
لا يؤمن وكل من وجب رده لا يجب حمله وانما يخلى بينه وبينهم ولا يتولى الهدنة على العموم
ولا لاهل البلد والصقع الا الامام او من يقوم مقامه ومن لواحق هذا الطرف مسائل

الاولى كل ذمي انتقل عن دينه الى دين لا يقر اهله عليه لم يقبل منه الا الاسلام او القتل
اما لو انتقل الى دين يقر اهله عليه كاليهودي ينتقل الى النصرانية او المجوسية قيل يقبل لان
الكفر ملة واحدة وقيل لا لقوله تعالى ومن يبتغ غير الاسلام دينا فلن يقبل منه وان عاد الى
دينه قيل يقبل وقيل لا وهو الاشبه ولو اصر فقتل هل يملك اطفاله قيل لا استصحابا
لحالهم الاول **الثانية** اذا فعل اهل الذمة ما هو سائغ في شرعهم وليس بسائغ في الاسلام
لم يتعرضوا وان تجاهروا به عمل بهم ما يقتضيه الجناية بموجب شرع الاسلام وان فعلوا ما ليس
بسائغ في شرعهم كاللواط والزنا فالحكم فيه كما في المسلم وان شاء الحاكم دفعه الى اهل نحلته
ليقيموا الحد فيه بمقتضى شرعهم **الثالثة** اذا اشترى الكافر مصحفا لم يصح البيع وقيل يصح
ويرفع يده عنه والاول اشبه باعظام الكتاب العزيز ومثل ذلك كتب احاديث النبي عليه السلم
وقيل يصح على كراهية وهو اشبه **الرابعة** لو اوصى ببناء كنيسة او بيعة لم يجز لانها
معصية وكذا لو اوصى بصرف شيء في كتابة التوراة والانجيل لانها محرفة ولو اوصى للراهب
والقسيس جاز كما تجوز الصدقة عليهم **الخامسة** يكره للمسلم اجرة رم الكنائس
والبيع من بناء ونجارة وغير ذلك **الركن الرابع في قتال اهل البغي** يجب قتال من خرج على
امام عادل اذا ندبه الامام له عموما او خصوصا او من نصبه الامام والتأخر عنه كبيرة واذا قام
به من فيه غناء سقط عن الباقين ما لم يستنهضه الامام على التعيين والفرار في حربهم كالفرار

مساعدة على محرم كبيع السلاح لاعداء الدين واجارة المساكن والسفن للمحرمات وبيع العنب
ليعمل خمرا وبيع الخشب ليعمل صنما ويكره بيع ذلك لمن يعملهما الثالث ما لا ينتفع به كالمسوخ
برية كانت كالقرد والدب وفي الفيل تردد والاشبه جواز بيعه للانتفاع بعظمه او بحرية كالجري
والضفادع والسلاحف والطافي والسباع كلها الا الهر والجوارح طائرة كالبازي او ماشية
كالفهد وقيل يجوز بيع السباع كلها للانتفاع بجلدها او ريشها وهو الاشبه الرابع
ما هو محرم في نفسه كعمل الصور المجسمة والغنا ومعونة الظالمين بما يحرم ونوح النائحة بالباطل وحفظ
كتب الضلال ونسخها لغير النقض وهجاء المؤمنين وتعلم السحر والكهانة والقيافة والشعبذة
والقمار والغش بما يخفى كشوب اللبن بالماء وتدليس الماشطة وتزيين الرجل بما يحرم عليه
الخامس ما يجب على الانسان فعله كتغسيل الموتى وتكفينهم ودفنهم وقد يحرم الاكتساب باشياء
تأتي في اماكنها ان شاء الله تعالى مسئلة اخذ الاجرة على الاذان حرام ولا بأس بالرزق من بيت المال
وكذا الصلوة بالناس والقضاء على تفصيل يأتي ولا بأس باخذ الاجرة على عقد النكاح والمكروهات
ثلاثة ما يكره لانه يفضي الى محرم او مكروه غالبا كالصرف وبيع الاكفان والطعام والرقيق واتخاذ
الذبح والنحر صنعة وما يكره لضعته كالنساجة والحجامة اذا اشترط وضراب الفحل وما يكره لتطرق
الشبهة ككسب الصبيان ومن لا يجتنب المحارم وقد يكره اشياء تذكر في ابوابها ان شاء الله تعالى وما سوى
ذلك مباح مسائل الاولى لا يجوز بيع شيء من الكلاب الا كلب الصيد وفي كلب الماشية والزرع والحائط
تردد والاشبه المنع نعم يجوز اجارتها ولكل من هذه الاربعة دية لو قتله غير المالك
الثانية الرشا حرام سواء حكم بإذنه او عليه بحق او باطل الثالثة اذا دفع الانسان
مالا الى غيره ليصرفه في قبيل وكان المدفوع اليه بصفتهم فان عين له عمل بمقتضى تعيينه وان
اطلق جاز ان يأخذ مثل احدهم من غير زيادة الرابعة الولاية من قبل السلطان العادل
جائزة وربما وجبت كما اذا عينه امام الاصل او لم يمكن دفع المنكر او الامر بالمعروف الا بها
وتحرم من قبل الجائر اذا لم يأمن اعتماد ما يحرم ولو امن ذلك وقدر على الامر بالمعروف استحبت

وكذا ان عرفنا ان ذلك لا يكفي وعرفنا الاكتفاء بضرب من الاعراض والهجر وجب واقتصر عليه ولو عرف ان ذلك لا يرتفع الا باليد مثل الضرب وما شابهه جاز ولو افتقر الى الجراح او القتل هل يجب قيل نعم وقيل لا الا باذن الامام وهو الاظهر ولا يجوز لاحد اقامة الحدود الا الامام مع وجوده او من نصبه لاقامتها وقيل يجوز للمولى اقامة الحد على مملوكه وهل يقيم الرجل الحد على ولده وزوجته فيه تردد ولو ولي وال من قبل الجائر وكان قادرا على اقامة الحدود هل له اقامتها قيل نعم بعد ان يعتقد انه يفعل ذلك باذن امام الحق وقيل لا وهو احوط ولو اضطره السلطان الى اقامة الحد جاز حينئذ اجابته ما لم يكن قتلا ظلما فانه لا تقية في الدماء وقيل يجوز للفقهاء العارفين اقامة الحدود في حال غيبة الامام كما لهم الحكم بين الناس مع الامن من ضرر سلطان الوقت ويجب على الناس مساعدتهم على ذلك ولا يجوز ان يتعرض لاقامة الحدود ولا الحكم بين الناس الا عارف بالاحكام مطلع على ماخذها عارف بكيفية ايقاعها على الوجوه الشرعية ومع اتصاف المتعرض للحكم بذلك يجوز الترافع اليه ويجب على الخصم اجابة خصمه اذا دعاه للتحاكم عنده ولو امتنع واثر المضي الى قضاة الجور كان مرتكبا للمنكر ولو نصب الجائر قاضيا مكرها له جاز الدخول معه دفعا لضرره لكن عليه اعتماد الحق والعمل به ما استطاع وان اضطر الى العمل بمذهب اهل الخلاف جاز اذا لم يمكن التخلص من ذلك ما لم يكن قتلا لغير مستحق وعليه تتبع الحق ما امكن

القسم الثاني في العقود وفيه خمسة عشر كتابا

كتاب التجارة وهو مبني على فصول

الاول فيما يكتسب به

وينقسم الى محرم ومكروه ومباح فالمحرم منه انواع الاول الاعيان النجسة كالخمر والانبذة والفقاع وكل مائع نجس عدا الادهان لفائدة الاستصباح بها تحت السماء والميتة والدم وارواث وابوال ما لا يوكل لحمه وربما قيل بتحريم الابوال كلها الا ابوال الابل خاصة والاول اشبه والخنزير وجميع اجزائه وجلد الكلب وما يكون منه الثاني ما يحرم لتحريم ما قصد به كالات اللهو مثل العود والزمر وهياكل العبادة المبتدعة كالصليب والصنم والات القمار كالنرد والشطرنج وما يفضي الى مساعدة على

عن اجرة او نماء اذا لم يكن عالما انه لغير البايع او ادعى البايع ان المالك اذن له وان لم
يكن كذلك لم يرجع بما اغترمه وقيل لا يرجع بالثمن مع العلم بالغصب ولو باع ما يملك
وما لا يملك مضى بيعه فيما يملك وكان فيما لا يملك موقوفا ويقسط الثمن بان يقوما
جميعا ثم يقوم احدهما ويرجع على البايع بحصته من الثمن اذا لم يجز المالك ولو اراد المشتري
رد الجميع كان له ذلك وكذا لو باع ما يملك وما لا يملكه المسلم او لا يملكه مالك كالعبد
مع الحر والشاة مع الخنزير والخل مع الخمر والاب والجد للاب يمضي تصرفهما ما دام
الولد غير رشيد وينقطع ولايتهما بثبوت البلوغ والرشد ويجوز لهما ان يتوليا طرفي
العقد فيجوز ان يبيع عن ولده وعن نفسه من ولده وعن ولده من نفسه والوكيل يمضي تصرفه
على الموكل ما دام الموكل حيا جائز التصرف وهل يجوز ان يتولى طرفي العقد قيل نعم
وقيل لا وقيل ان اعلم الموكل جاز وهو اشبه فان اوقع قبل اعلامه وقف على الاجازة والوصي
لا يمضي تصرفه الا بعد الوفاة والتردد في توليه طرفي العقد كالوكيل وقيل يجوز ان
يقومه على نفسه وان يقترض اذا كان مليا واما الحاكم وامينه فلا يليان الا على المحجور عليه
لصغر او سفه او فلس او حكم على غائب وان يكون المشتري مسلما اذا ابتاع مسلما وقيل
ولو كان كافرا يجبر على بيعه من مسلم والاول اشبه ولو ابتاع اباه المسلم هل يصح فيه تردد
اشبهه الجواز لانتفاء السبيل بالعتق ومنها ما يتعلق بالمبيع وقد ذكرنا بعضها في الباب
الاول ونزيد هاهنا شروطا **الاول** ان يكون مملوكا فلا يصح بيع الحر وما لا منفعة فيه
كالخنافس والديدان والعقارب والفضلات المنفصلة عن الانسان كشعره وظفره ورطوباته
عدا اللبن ولا ما يشترك المسلمون فيه قبل حيازته كالكلأ والماء والسموك والوحوش
قبل اصطيادها والارض المأخوذة عنوة وقيل يجوز بيعها تبعا لآثار المتصرف وفي بيع بيوت
مكة تردد والمروي المنع اما ماء البئر فهو ملك لمن استنبطه وماء النهر لمن
حفره ومثله كل ما يظهر في الارض من المعادن فهي لمالكها تبعا لها **الثاني** ان يكون طلقا

ولو أكره جاز له الدخول دفعا للضرر اليسير على كراهية وتزول الكراهية لدفع الضرر الكثير كالنفس والمال والخوف على بعض المؤمنين **الخامسة** إذا أكرهه الجائر على الولاية جاز له الدخول والعمل بما يأمره مع عدم القدرة على التفصي إلا في الدماء المحرمة فإنه لا تقية فيها **السادسة** جوائز الجائر إن علمت حراما بعينها فهي حرام وإلا فهي حلال وإن قبضها أعادها على المالك وإن جهله أو تعذر الوصول إليه تصدق بها عنه ولا يجوز إعادتها على غير مالكها مع الإمكان **السابعة** ما يأخذه السلطان الجائر من الغلات باسم المقاسمة أو الأموال باسم الخراج عن حق الأرض ومن الأنعام باسم الزكاة يجوز ابتياعه وقبول هبته ولا يجب إعادته على أربابه وإن عرفت بعينه

الفصل الثاني في عقد البيع وشروطه وآدابه العقد هو اللفظ الدال على نقل الملك من مالك إلى آخر بعوض معلوم ولا يكفي التقابض من غير لفظ وإن حصل من الأمارات ما يدل على إرادة البيع سواء كان في الحقير أو الخطير ويقوم مقام اللفظ الإشارة مع العذر ولا ينعقد إلا بلفظ الماضي فلو قال اشتر أو ابتع أو أبيعك لم يصح وإن حصل القبول وكذا في طرف القبول مثل أن يقول بعني أو تبيعني لأن ذلك أشبه بالاستدعاء أو الاستعلام وهل يشترط تقديم الإيجاب على القبول فيه تردد والأشبه عدم الاشتراط ولو قبض المشتري ما ابتاعه بالعقد الفاسد لم يملكه وكان مضمونا عليه

وأما الشروط فمنها ما يتعلق بالمتعاقدين وهو البلوغ والعقل والاختيار فلا يصح بيع الصبي ولا شراؤه ولو أذن له الولي ولو بلغ عشرا عاقلا على الأظهر وكذا المجنون والمغمى عليه والسكران غير المميز والمكره ولو رضي كل منهم بما فعل بعد زوال عذره عدا المكره للوثوق بعبارته ولو باع المملوك أو اشترى بغير إذن سيده لم يصح فإن أذن له جاز ولو أمره آمر أن يبتاع له نفسه من مولاه قيل لا يجوز والجواز أشبه وأن يكون البائع مالكا أو ممن له أن يبيع عن المالك كالأب والجد والوكيل والوصي والحاكم وأمينه فلو باع ملك غيره وقف على إجازة المالك أو وليه على الأظهر ولا يكفي سكوته مع العلم ولا مع حضور العقد فإن لم يجز كان له انتزاعه من المشتري ويرجع المشتري على البائع بما دفع إليه وما اغترمه من نفقة أو عوض عن أجرة

من دون ذلك بالوصف كما يشتري الأعمى الأعيان المرئية وهل يصح شراؤه من غير اختبار و
وصف على أن الأصل الصحة فيه تردد والأولى الجواز وله الخيار بين الرد والأرش إن خرج معيبا
ويتعين الأرش مع إحداث حدث فيه ويتساوي في ذلك الأعمى والمبصر وكذا ما يؤدي اختباره إلى
إفساده كالجوز والبطيخ والبيض فإن شراءه جائز مع جهالة ما في بطونه ويثبت للمشتري الأرش
بالاختبار مع العيب دون الرد وإن لم يكن لمكسوره قيمة رجع بالثمن كله ولا يجوز بيع سمك
الآجام ولو كان مملوكا لجهالته وإن ضم إليه القصب أو غيره على الأصح وكذا اللبن في الضرع ولو
ضم إليه ما يحتلب منه وكذا الجلود والأصواف والأوبار والشعر على الأنعام ولو ضم إليه غيره وكذا ما في بطونها
وكذا إذا ضمهما وكذا ما يلقح الفحل مسائل ثلاث الأولى المسك طاهر يجوز بيعه في فأره وإن لم
يفتق وفتقه أحوط الثانية يجوز أن يندر للظروف ما يحتمل الزيادة والنقيصة ولا يجوز وضع ما
يزيد إلا بالمراضاة ويجوز بيعه مع الظروف من غير وضع وأما الآداب فيستحب أن يتفقه فيما
يتولاه وأن يسوي البائع بين المتباعين إلا بفضل وأن يقيل من استقاله وأن يشهد الشهادتين ويكبر الله
إذا اشترى وأن يقبض لنفسه ناقصا ويعطي راجحا ويكره مدح البائع لما يبيعه وذم المشتري لما
يشتريه واليمين على البيع والبيع في موضع يستتر فيه العيب والربح على المؤمن إلا مع الضرورة وعلى
من يعده بالإحسان والسوم ما بين طلوع الفجر إلى طلوع الشمس والدخول إلى السوق أولا و
مبايعة الأدنين وذوي العاهات والأكراد والتعرض للكيل والوزن إذا لم يحسنه والاستحطاط من
الثمن بعد العقد والزيادة في السلعة وقت النداء ودخول المؤمن في سوم أخيه على الأظهر وأن
يتوكل حاضر لباد وقيل يحرم والأول أشبه وتلقي الركبان
مكروه وحده أربع فراسخ إذا قصده ولا يكره إن اتفق ولا يثبت للبائع الخيار إلا أن يثبت الغبن
الفاحش والخيار فيه على الفور مع القدرة وقيل لا يسقط إلا بالإسقاط وهو يشبه وكذا الحكم في
النجش وهو أن يزيد لزيادة من واطأه البائع مسألتان الأولى الاحتكار مكروه وقيل
حرام والأول أشبه وإنما يكون في الحنطة والشعير والتمر والزبيب والسمن وقيل في الملح

١٣٥

فلا يصح بيع الوقف ما لم يؤد بقاؤه الى خرابه لاختلاف بين اربابه ويكون البيع اعود على
الاظهر ولا بيع ام الولد ما لم يمت ولدها او في ثمن رقبتها مع اعسار مولاها وفي اشتراط
موت المالك تردد ولا بيع الرهن الا مع الاذن ولا يمنع جناية العبد من بيعه ولا عتقه
عمدا كانت الجناية او خطأ على تردد الثالث ان يكون مقدورا على تسليمه فلا يصح بيع
الآبق منفردا ويصح منضما الى ما يصح بيعه ولو لم يظفر به لم يكن له رجوع على البائع وكان
الثمن مقابلا للضميمة ويصح بيع ما جرت العادة بعوده كالحمام الطائر والسموك المملوكة
المشاهدة في المياه المحصورة ولو باع ما يتعذر تسليمه الا بعد مدة فيه تردد ولو قيل بالجواز مع ثبوت الخيار
للمشتري كان قويا الرابع ان يكون الثمن معلوم القدر والجنس والوصف فلو باع بحكم احدهما لم
ينعقد ولو تسلمه المشتري فتلف كان مضمونا عليه بقيمته يوم قبضه وقيل باعلى القيم من يوم قبضه الى
يوم تلفه وان نقص فله ارشه وان زاد بفعل المشتري كان له قيمة الزيادة وان لم يكن عينا وان كان
المبيع معينا فلا يجوز ان يبيع بكيال ولا وزن او بعد مجهول ولو كان مشاهدا كالصبرة ولا بمكيال مجهول
ويجوز ابتياع جزء معلوم بالنسبة مشاعا تساوت اجزاؤه او تفاوتت ولا يجوز ابتياع
شيء مقدر منه اذا لم يكن متساوي الاجزاء كالذراع من الثوب او الجريب من الارض او عبد
من عبدين او من عبيد او شاة من قطيع وكذا لو باع قطيعا واستثنى منه شاة او شياها غير مشار
الى عينها ويجوز ذلك في المتساوي الاجزاء كالقفيز من كر وكذا يجوز لو كان من اصل مجهول
كقولهم من صبرة مجهولة القدر واذا تعذر عد ما يجب عده جاز ان يعتبر بمكيال ويؤخذ
بحسابه ويجوز بيع الثوب والارض مع المشاهدة وان لم يمسحا ولو مسحا كان احوط لتفاوت
الغرض في ذلك وتعذر ادراكه بالمشاهدة ويكفي مشاهدة المبيع عن وصفه ولو غاب وقت
الابتياع الا ان يمضي مدة جرت العادة بتغير المبيع فيها وان احتمل التغير كفى البناء على
الاصل ويثبت له الخيار ان ثبت التغير وان اختلفا فيه فالقول قول المبتاع مع يمينه على تردد
فان كان المراد منه الطعم او الريح فلا بد من اختباره بالذوق او الشم ويجوز شراؤه من دون

ما يفسده من يومه فان جاء بالثمن قبل الليل والا فلا بيع له وخيار العيب يأتي في

انشاء الله تعالى **واما احكامه** فيشتمل على مسائل **الاولى** خيار المجلس لا يثبت في

شيء من العقود وخيار الشرط يثبت في كل عقد عدا النكاح والوقف وكذا الابراء والطلاق

والعتق الا على رواية شاذة **الثانية** التصرف يسقط خيار الشرط كما يسقط خيار الثلاثة

ولو كان الخيار لهما وتصرف احدهما سقط خياره ولو اذن احدهما وتصرف الآخر سقط

الثالثة اذا مات من له الخيار انتقل الى الوارث من اي انواع الخيار كان [illegible]

ولو زال العذر لم ينقض تصرف الولي ولو كان الميت مملوكا مأذونا ثبت الخيار للمولى **الرابعة**

المبيع يملك بالعقد وقيل به وبانقضاء الخيار والاول اظهر فلو تجدد له نماء كان للمشتري

ولو فسخ العقد رجع الى البايع بالثمن ولم يرجع البايع بالنماء **الخامسة** اذا تلف المبيع

قبل قبضه فهو من مال بايعه وان تلف بعد قبضه وبعد انقضاء الخيار فهو من مال المشتري

ان كان في زمن الخيار من غير تفريط وكان الخيار للبايع فالتلف من المشتري وان كان الخيار للمشتري فا

من البايع **فرعان** خيار الشرط يثبت من حين التفرق وقيل من حين العقد وهو اشبه **الثاني**

اذا اشترى شيئين وشرط الخيار في احدهما على التعيين صح وان ابهم بطل **ويلحق بذلك**

خيار الرؤية وهو بيع الاعيان من غير مشاهدة فيفتقر ذلك الى ذكر الجنس و[illegible] ههنا اللفظ

الدال على القدر الذي يشترك فيه افراد الحقيقة كالحنطة مثلا او الارز والابريسم

والى ذكر الوصف هو اللفظ الفارق بين افراد ذلك الجنس كالصرابة في الحنطة و[illegible]

والدقة ويجب ان يذكر كل وصف يثبت الجهالة في ذلك المبيع عند ارتفاعه ويبطل

العقد مع الاخلال بذلك او باحدهما ويصح مع ذكرهما سواء كان البايع رآه دون

المشتري او بالعكس او لم يرياه جميعا بان وصفه لهما ثالث فان كان المبيع على ما ذكر فالبيع

لازم والا كان المشتري بالخيار بين فسخ البيع وبين التزامه وان كان المشتري رآه دون البايع كان الخيار

للبايع ولو لم يكونا رأياه كان الخيار لكل واحد منهما ولو اشترى ضيعة رأى بعضها ووصف له

شرطان يشتبه بها الزيادة في الثمن وان لا يوجد بايع ولا باذل وشرط اخرون ان يستبقيها في
ثلاثة ايام وفي الرخص اربعين يوما ويجبر المحتكر على البيع ولا يسعر عليه وقيل يسعر والاول
اظهر

الفصل الثالث في الخيار والنظر في اقسامه واحكامه اما اقسامه فخمسة

الاول خيار المجلس فاذا حصل الايجاب والقبول انعقد البيع ولكل من المتبايعين خيار الفسخ
ما داما في المجلس ولو ضرب بينهما حائل لم يبطل الخيار وكذا لو اكرها على التفرق ولم يتمكنا
من التخاير ويسقط باشتراط سقوطه في العقد وبمفارقة كل منهما صاحبه ولو بخطوة وبالتخاير
فلو اختارا او احدهما ورضي الاخر ولو التزم احدهما سقط خياره دون صاحبه ولو خيره فسكت
فخيار الساكت باق وكذا الاخر وقيل فيه يسقط والاول اشبه ولو كان العاقد واحدا
عن اثنين كالاب والجد كان الخيار ثابتا ما لم يشترط سقوطه او يلتزم به عنهما بعد العقد
او يفارق المجلس الذي عقد فيه على قول

الثاني خيار الحيوان والشرط فيه كله ثلاثة
ايام للمشتري خاصة دون البائع على الاظهر ويسقط باشتراط سقوطه في العقد و
بالتزامه بعده وبتصرفه فيه سواء كان تصرفا لازما كالبيع او لم يكن كالهبة قبل القبض
والوصية

الثالث خيار الشرط وهو بحسب ما يشترطانه او احدهما لكن يجب ان يكون
مدة مضبوطة ولا يجوز ان يناط بما يحتمل الزيادة والنقصان كقدوم الحاج ولو شرط
كذلك بطل البيع ولكل منهما ان يشترط الخيار لنفسه ولاجنبي وله مع الاجنبي ويجوز اشتراط
المؤامرة واشتراط مدة يرد البائع فيها الثمن اذا شاء ويرتجع المبيع

الرابع من اشترى شيئا
ولم يكن من اهل الخبرة وظهر فيه غبن لم تجر العادة بالتغابن به كان له فسخ العقد اذا شاء ولا
يسقط ذلك الخيار بالتصرف اذا لم يخرج عن الملك او يمنع مانع من رده كالاستيلاد في الامة والعتق
ولا يثبت به ارش

الخامس من باع ولم يقبض الثمن ولا سلم المبيع ولا اشترط تاخير
الثمن فالبيع لازم ثلاثة ايام فان جاء المشتري بالثمن والا كان البائع اولى بالمبيع ولو
تلف كان من مال البائع في الثلاثة وبعدها على الاشبه وان اشترى ما يفسد

وكذا الأخشاب المستدخلة في البناء والأوتاد المثبتة فيه والسلم المثبت في الأبنية على حذو الدرج وفي دخول المفاتيح تردد ودخولها أشبه ولا يدخل الرحا المنصوبة إلا مع الشرط ولو كان في الدار نخل أو شجر لم يدخل في البيع فإن قال بحقوقها قيل يدخل ولا أرى هذا شيئا بل لو قال وما أغلق عليه بابها أو ما دار عليه حائطها وما شاكله لزم دخوله وإذا استثنى نخلة فله الممر إليها والمخرج منها ومدى جرائدها من الأرض ولو باع أرضا وفيها نخل وشجر كان الحكم كذلك وكذا لو كان فيها زرع سواء كان له أصل يثبت أو لم تكن لكن يجب تبقيته في الأرض حتى يحصد ولو باع نخلا قد أبر ثمرها فهو للبائع لأن اسم النخلة لا يتناوله ولقوله عليه السلام من باع نخلا مؤبرا فثمرته للبائع إلا أن يشترط المشتري ويجب على المشتري تبقيته نظرا إلى العرف وكذا لو اشترى ثمرة كان للمشتري تبقيتها على الأصول نظرا إلى العادة وإن باع نخلا ولم يكن مؤبرا فهو للمشتري على ما أفتى به الأصحاب ولو انتقل النخل بغير البيع فالثمرة للناقل سواء كانت مؤبرة أو لم تكن وسواء انتقلت بعقد معاوضة كالإجارة والنكاح أو بغير عوض كالهبة وشبهها والإبار يحصل ولو تشققت من نفسها فأبرتها اللواقح وهو معتبر في الإناث ولا يعتبر في فحول النخل ولا في غير النخل من أنواع الشجر اقتصارا على موضع الوفاق فلو باع شجرة فالثمرة للبائع على كل حال وفي جميع ذلك له تبقية الثمرة حتى يبلغ أوان أخذها وليس للمشتري إزالتها إذا كانت قد ظهرت سواء كانت ثمرتها في أكمام كالقطن والجوز أو لم يكن إلا أن يشترطها المشتري وكذا إن كان المقصود من الشجر الورد فهو للبائع تفتح أو لم يتفتح

فروع

الأول إذا باع المؤبر وغيره كان المؤبر للبائع والآخر للمشتري وكذا لو باع المؤبر لواحد وغير المؤبر لآخر

الثاني تبقية الثمرة على الأصول يرجع فيها إلى العادة في تلك الثمرة فما كان يخترف بسرا يقتصر على بلوغه وما كان لا يخترف في العادة إلا رطبا كان كذلك

الثالث يجوز سقي الثمرة والأصول وإن امتنع أحدهما أجبر الممتنع وإن كان السقي يضرهما لم يجز إلا برضاهما وإن تضرر أحدهما رجحنا مصلحة المبتاع لكن لا يزيد على قدر الحاجة فإن اختلفا رجع فيه إلى أهل الخبرة

الرابع الأحجار المخلوقة في الأرض والمعادن يدخل في بيع الأرض لأنها من أجزائها وفيه تردد

المقصد الثاني في التسليم

سائر ما يثبت له الخيار فيها اجمع اذا لم يكن على الوصف **الفصل الرابع** في احكام العقود و

النظر في امور ستة **الاول** في النقد والنسية من ابتاع مطلقا او اشترط التعجيل كان الثمن حالا

وان اشترط تاجيل الثمن صح ولا بد ان يكون مدة الاجل معينة لا يتطرق اليها احتمال الزيادة والنقيصة ولو

اشترط التاجيل ولم يعين اجلا او عين مجهولا كقدوم الحاج كان البيع باطلا ولو باع بثمن حالا وبازيد

منه الى اجل قيل يبطل والمروي انه يكون للبايع اقل الثمنين في ابعد الاجلين ولو باع كذلك

الى وقتين متاخرين كان باطلا واذا اشترط تاخير الثمن الى اجل ثم ابتاعه البايع قبل حلول

الاجل جاز بزيادة كان او نقصان حالا وموجلا اذا لم يكن شرط ذلك في حال بيعه وان حل

الاجل فابتاعه بمثل ثمنه من غير زيادة جاز وكذا ان ابتاعه بغير جنس ثمنه بزيادة او نقيصة

حالا وموجلا وان ابتاعه بجنس ثمنه بزيادة او نقيصة فيه روايتان اشبههما الجواز ولا

يجب على من اشترى موجلا ان يدفع الثمن قبل الاجل وان طولب ولو دفعه تبرعا لم يجب

على البايع اخذه فان حل فمكنه منه وجب على البايع اخذه فان امتنع من اخذه ثم هلك من غير

تفريط ولا تصرف من المشتري كان من مال البايع على الاظهر وكذا في طرف البايع اذا باع سلما

وكذا كل من كان له حق حال او موجل فحل ثم دفعه وامتنع صاحبه من اخذه فان تلفه من صاحبه

الذي يجب عليه قبضه على الوجه المذكور ويجوز بيع المتاع حالا وموجلا بزيادة عن ثمنه

اذا كان المشتري عارفا بقيمته ولا يجوز تاخير ثمن المبيع ولا شي من الحقوق المالية بزيادة

فيها ويجوز تعجيلها بنقصان منها ومن ابتاع شيئا بثمن موجل واراد بيعه مرابحة فليذكر الاجل

فان باع ولم يذكره كان المشتري بالخيار بين رده وامساكه بما وقع عليه العقد والمروي انه يكون

للمشتري من الاجل مثل ما كان للبايع **النظر الثاني** فيما يدخل في المبيع والضابط الاقتصار

على ما يتناوله اللفظ لغة وعرفا فمن باع بستانا دخل النخل والشجر فيه وكذا من باع دارا دخل

فيها الارض والابنية والاعلى والاسفل الا ان يكون الاعلى مستقلا بما تشهد العادة بخروجه

مثل ان يكون مساكن منفردة وتدخل الابواب والاغلاق المنصوبة في بيع الدار وان لم يسمها

ربح فاما التولية فلا ولو ملك ما يريد بيعه بغير بيع كالميراث والصداق للمرأة
والخلع جاز وان لم يقبضه الثانية لو كان له على آخر طعام من سلم وعليه مثل ذلك فامر
غريمه ان يكتال لنفسه من الآخر فعلى ما قلناه يكره وعلى ما قالوه يحرم لانه قبضه عن ماله
قبل ان يقبضه صاحبه وكذا لو دفع اليه مالا وقال اشتر به طعاما فان قال اقبضه لي ثم اقبضه
لنفسك صح الشراء دون القبض لانه لا يجوز ان يتولى طرفي القبض وفيه تردد ولو قال اشتر
لنفسك لم يصح الشراء ولا يتعين له بالقبض الثالثة لو كان المال قرضا والمال المحال به قرضا صح ذلك
قطعا الرابعة اذا قبض المشتري المبيع ثم ادعى نقصانا فان لم يحضر كيله او وزنه فالقول قوله
فيما وصل اليه مع يمينه اذا لم تكن للبايع بينة وان كان حضر فالقول قول البايع مع يمينه والبينة على
المشتري الخامسة اذا اسلف في طعام بالعراق ثم طالبه بالمدينة لم يجب عليه دفعه ولو طالبه بقيمته
لم يجز لانه بيع الطعام على من هو عليه قبل قبضه وعلى ما قلناه مكروه ولو كان قرضا جاز اخذ العوض
بسعر العراق وان كان غصبا لم يجب دفع المثل وجاز له دفع القيمة بسعر العراق والاشبه جواز مطالبة
الغاصب بالمثل حيث كان وبالقيمة الحاضرة عند الاعواز السادسة لو اشترى عينا بعين وقبض
احدهما ثم باع ما قبضه وتلفت العين الاخرى في يد بايعها بطل البيع الاول ولا سبيل الى
ما بيع ثانيا بل يلزم البايع قيمته لصاحبه النظر الرابع في اختلاف المتبايعين اذا عين
المتبايعان نقدا وجب وان اطلقا انصرف الى نقد البلد فان كان فيه نقد غالب والا كان البيع باطلا
وكذا الوزن فان اختلفا فههنا مسائل الاولى اذا اختلفا في قدر الثمن فالقول
قول البايع مع يمينه ان كان المبيع باقيا وقول المشتري مع يمينه ان كان تالفا الثانية
لو اختلفا في تاخير الثمن وتعجيله او في قدر الاجل او في اشتراط رهن من البايع على الدرك او ضمين
فالقول قول البايع مع يمينه الثالثة لو اختلفا في المبيع فقال البايع بعتك ثوبا فقال بل ثوبين
فالقول قول البايع ايضا ولو قال بعتك هذا الثوب فقال بل هذا فههنا دعويان فيتحالفان وتبطل دعواهما ولو اختلف
ورثة البايع وورثة الآخر كان القول قول ورثة البايع في المبيع وورثة المشتري في الثمن الرابعة اذا قال

اطلاق العقد يقتضي تسليم المبيع والثمن فان امتنعا اجبرا وان امتنع احدهما اجبر الممتنع
وقيل يجبر البائع اولا والاول اشبه سواء كان الثمن دينا او عينا ولو اشترط البائع تاخير التسليم
مدة معينة جاز كما لو اشترط المشتري تاخير الثمن وكذا لو اشترط البائع سكنى الدار او ركوب الدابة
مدة معينة كان جايزا والقبض هو التخلية سواء كان المبيع مما لا ينقل كالعقار او مما ينقل
ويحول كالثوب والجوهر والدابة وقيل فيما ينقل القبض باليد او الكيل فيما يكال او الانتقال به في الحيوان
والاول اشبه واذا تلف المبيع قبل تسليمه الى المشتري كان من مال البائع وكذا ان نقصت قيمته
بحدث فيه كان للمشتري رده وفي الارش تردد ويتعلق بهذا الباب مسائل الاولى
اذا حصل للمبيع نماء كالنتاج او ثمرة النخل واللقطة كان ذلك للمشتري فلو تلف الاصل سقط
الثمن عن المشتري وله النماء ولو تلف النماء من غير تفريط لم يلزم البائع دركه الثانية اذا
اختلط المبيع بغيره في يد البائع اختلاطا لا يتميز فان دفع الجميع الى المشتري جاز وان امتنع البائع قيل
ينفسخ البيع لتعذر التسليم وعندي ان المشتري بالخيار ان شاء فسخ وان شاء كان شريكا للبائع كما اذا
اختلطا بعد القبض الثالثة لو باع جملة فتلف بعضها فان كان للتالف قسط من الثمن كان للمشتري فسخ
العقد وله الرضا بحصة الموجود من الثمن كبيع عبدين او نخلة وفيها ثمرة لم تؤبر وان لم يكن له
قسط من الثمن كان للمشتري الرد واخذه بجملة الثمن كما اذا قطعت يد العبد الرابعة يجب تسليم المبيع مفرغا
فلو كان فيه متاع وجب نقله او زرع قد احصد وجب ازالته ولو كان للزرع عروق تضر كالقطن والذرة او كان في الارض
حجارة مدفونة او غير ذلك وجب على البائع ازالته وتسوية الارض وكذا لو كان فيها دابة او شيء
لا يخرج الا بتغيير شيء من الابنية وجب اخراجه واصلاح ما يستهدم الخامسة لو باع شيئا فغصب من يد البائع
فان امكن استعادته في الزمان اليسير لم يكن للمشتري الفسخ والا كان له ذلك ولا يلزم البائع اجرة المدة
على الاظهر فاما لو منعه البائع عن التسليم ثم سلم بعد مدة كان له الاجرة ويلحق بهذا
بيع ما لم يقبض وفيه مسائل الاولى من ابتاع متاعا ولم يقبضه ثم اراد بيعه كره ذلك ان
كان مما يكال او يوزن وقيل ان كان طعاما لم يجز والاول اشبه وفي رواية تختص التحريم بمن يبيعه بربح

من العيوب وبالعلم بالعيب قبل العقد وباسقاطه بعد العقد وكذا الارش ويسقط الرد
باحداثه فيه حدثا كالعتق وقطع الثوب سواء كان قبل العلم بالعيب او بعده ويثبت
بعد القبض يثبت الارش ولو كان العيب الحادث قبل القبض لم يمنع الرد واذا اراد البيع
اعلام المشتري بالعيب او التبري من العيوب مفصلة ولو اجمل جاز واذا ابتاع شيئين صفقة
وعلم بعيب في احدهما لم يجز رد المعيب منفردا وله ردهما او اخذ الارش وكذا لو اشترى اثنان شيئا
كان لهما رده او امساكه مع الارش وليس لاحدهما رد نصيبه دون صاحبه واذا وطئ الامة
ثم علم بعيبها لم يكن له ردها فان كان العيب حملا جاز ردها ويرد معها نصف عشر قيمتها
لمكان الوطي ولا ترد مع الوطي بغير عيب الحبل **القول** في اقسام العيوب والضابط ان كل ما كان
في اصل الخلقة فزاد او نقص فهو عيب فالزيادة كالاصبع الزائدة والنقصان كفوات عضو
ونقصان الصفة كخروج المزاج عن مجراه الطبيعي مستمرا كان كالممراض او عارضا ولو كحمى يوم وكل ما
يشترطه المشتري على البائع مما يسوغ فاخل به يثبت به الخيار وان لم يكن فواته عيبا كاشتراط الجعودة في
الشعر والتأشير في الاسنان والزجج في الحواجب **وهاهنا مسائل** الاولى التصرية تدليس يثبت به
الخيار بين الرد والامساك ويرد معها مثل اللبن او قيمته مع التعذر وقيل يرد ثلاثة امداد من
طعام وتختبر بثلاثة ايام وتثبت التصرية في الشاة قطعا وفي الناقة والبقرة على تردد ولو
صرى امة لم يثبت الخيار مع اطلاق العقد وكذا لو صرى البائع اتانا ولو زالت تصرية الشاة
وصار ذلك عادة قبل انقضاء ثلاثة ايام سقط الخيار ولو زال بعد ذلك لم يسقط **الثانية** الثيوبة
ليست عيبا نعم لو شرط البكارة فكانت ثيبا كان له الرد ان ثبت انها كانت ثيبا ولو جهل ذلك
لم يكن له الرد لان ذلك قد يذهب بالعارض **الثالثة** الاباق الحادث عند المشتري لا يرد به العبد
اما لو ابق عند البائع كان للمشتري رده **الرابعة** اذا اشترى امة لا تحيض في ستة اشهر ومثلها تحيض
كان ذلك عيبا لانه لا يكون الا لعارض **الخامسة** من اشترى زيتا او بزرا فوجد فيه
ثفلا فان كان مما جرت العادة به لم يكن له رد ولا ارش وكذا ان كان كثيرا وعلم **السادسة** [illegible]

بعتك بعبد فقال بل بحرّ او بخلّ فقال بل بخمر او قال فسخت قبل التفرق وانكر الاخر فالقول
قول من يدعي صحة العقد مع يمينه وعلى الاخر البينة **النظر الخامس** في الشرط وضابطه
ما لم يؤد الى جهالة المبيع او الثمن ولا يخالف الكتاب والسنة ويجوز ان يشترط ما هو سائغ
داخل تحت قدرته كقصارة الثوب وخياطته ولا يجوز اشتراط ما لا يدخل في مقدوره كبيع الزرع
على ان يجعله سنبلا والرطب على ان يجعله تمرا ولا بأس باشتراط تبقيته ويجوز ابتياع المملوك
بشرط ان يعتقه او يدبره او يكاتبه ولو شرط ان لا خسارة او شرط ان لا يعتقها او لا يطأها قيل
صح البيع وبطل الشرط ولو شرط في البيع ان يضمن انسان بعض الثمن او كله صح البيع والشرط **فرع**
اذا شرط العتق في بيع المملوك فان اعتقه فقد لزم البيع وان امتنع كان للبائع خيار الفسخ وان مات
العبد قبل عتقه كان للبائع الخيار ايضا **النظر السادس** في لواحق من احكام العقود
لا يصح بيعها الا بعد المعرفة بكيلها او وزنها فلو باعها او جزءا منها مشاعا مع الجهالة بقدرها
لم يصح وكذا لو قال بعتك كل قفيز منها بدرهم او بعتكها كل قفيز بدرهم ولو قال بعتك قفيزا منها او قفيزين
مثلا صح ويصح بيع ما يكفي فيه المشاهدة كان يقول بعتك هذه الارض او هذه الثياب او جزءا منها مشاعا ولو قال
بعتكها كل ذراع بدرهم لم يصح الا مع العلم بذرعها ولو قال بعتك عشرة اذرع منها وعين الموضع جاز ولو
ابهمه لم يصح لجهالة المبيع وحصول التفاوت في اجزائها بخلاف الصبرة ولو باع ارضا على انها جربان معينة وكانت
اقل فالمشتري بالخيار بين فسخ البيع واخذها بحصتها من الثمن وقيل بل بكل الثمن والاول اشبه ولو زاد
كان الخيار للبائع بين الفسخ والاجازة بالثمن وكذا كل ما لا يتساوى اجزاؤه ولو نقص ما يتساوى اجزاؤه
ثبت خيار المشتري بين الرد واخذه بحصته من الثمن ولو جمع بين شيئين مختلفين في عقد واحد بثمن واحد
كبيع وسلف او اجارة وبيع او نكاح واجارة صح ويقسط العوض على قيمة المبيع واجارة المثل ومهر المثل
وكذا يجوز بيع السمن بظروفه ولو قال بعتك هذا السمن وفيه كل رطل بدرهم كان جائزا **الفصل**
الخامس في احكام العيوب من اشترى مطلقا او بشرط الصحة اقتضى سلامة المبيع من العيوب فاذا ظهر
عيب سابق على العقد فللمشتري خاصة الخيار بين فسخ العقد واخذ الارش ويسقط الرد بالتبري من العيوب

حالّاً ومؤجّلاً بعد قبضه ويكره قبل قبضه اذا كان مما يكال او يوزن على الاظهر ولو كان شرط في حال البيع ان يبيعه لم يجب وان كان ذلك من قصدهما ولم يشترطاه لفظاً كره اذا عرفت هذا فلو باع غلامه سلعة ثم اشتراها منه بزيادة جاز ان يخبر بالثمن الثاني ان لم يكن شرط اعادته ولو شرط لم يجز لانه خيانة. الثانية لو باع مرابحة فبان رأس ماله اقل كان المشتري بالخيار بين ردّه واخذه بالثمن وقيل ياخذه باسقاط الزيادة ولو قال اشتريته باكثر لم يقبل منه ولو اقام بيّنة ولا يتوجّه على المبتاع يمين الا ان يدّعي عليه العلم.

الثالثة اذا حطّ البائع بعض الثمن جاز للمشتري ان يخبر بالاصل وقيل ان كان قبل لزوم العقد صحّ ولحق بالثمن واخبر بما بقي وان كان بعد لزومه كانت هبة مجدّدة وجاز الاخبار بالثمن.

الرابعة من اشترى امتعة لم يجز بيع بعضها مرابحة تماثلت او اختلفت سواء قوّمها او بسط الثمن عليها بالسوية وباع خيارها الا بعد ان يخبر بذلك وكذا لو اشترى دابة حاملاً فولدت واراد بيعها منفردة عن الولد.

الخامسة اذا قوّم على الدلال متاعاً وجعل عليه او لم يربح ولم يواجبه البيع لم يجز للدلال بيعه مرابحة الا بعد الاخبار بالصورة و يجب على التاجر الوفاء بل الربح له وللدلال اجرة المثل سواء كان التاجر دعاه او الدلال ابتدأه.

واما التولية فهي ان يعطيه المتاع برأس ماله من غير زيادة فيقول وليتك او بعتك او ما شاكله من الالفاظ الدالة على النقل. واما المواضعة فانها مفاعلة من الوضع فاذا قال بعتك بمائة ووضيعة درهم من كل عشرة فالثمن تسعون وكذا لو قال مواضعة العشرة ولو قال من كل احد عشر كان الثمن احداً وتسعين الا جزءاً من احد عشر جزءاً من درهم.

الفصل السابع في الربا

وهو يثبت في البيع مع وصفين الجنسية والكيل او الوزن وفي القرض مع اشتراط النفع اما الثاني فسيأتي.

واما الاول فيقف بيانه على امور الاول في بيان الجنس وضابطه كل شيئين يتناولهما لفظ خاص كالحنطة بمثلها والارز بمثله فيجوز بيع المتجانسين وزناً بوزن نقداً ولا يجوز مع زيادة ولا يجوز اسلاف احدهما في الآخر على الاظهر ولا يشترط التقابض قبل التفرق الا في الصرف ولو اختلف الجنسان جاز التماثل والتفاضل نقداً وفي النسيئة تردد والاحوط المنع والحنطة والشعير جنس واحد في الربا على الاظهر لتناول اسم الطعام

الخيار دون الارش وقيل لا يثبت به خيار والاول اشبه القول في لواحق هذا الفصل
فيه مسائل الاولى اذا قال البايع بعتك بالبراءة فانكر المبتاع فالقول قوله مع يمينه اذا لم
يكن للبايع بينة الثانية اذا قال المشتري هذا العيب كان عند البايع فلي رده وانكر البايع فالقول
قوله مع يمينه اذا لم يكن للمشتري بينة ولا شاهد حال يشهد له الثالثة يقوم المبيع صحيحا
ومعيبا وينظر في نسبة النقيصة من القيمة ويوخذ من الثمن بنسبتها فان اختلف اهل الخبرة في
التقويم عمل على الاوسط الرابعة اذا علم بالعيب ولم يرد به لم يبطل خياره ولو تطاول الا ان
يصرح باسقاطه وله فسخ العقد بالعيب سواء كان غريمه حاضرا او غائبا الخامسة اذا حدث العيب بعد
العقد وقبل القبض كان للمشتري رده وفي الارش تردد ولو قبض بعضه ثم حدث في الباقي حدث كان
الحكم كذلك فيما لم يقبض وما يحدث في الحيوان بعد القبض وقبل انقضاء الخيار لا يمنع الرد في
الثلاثة السادسة روى ابو همام عن الرضا عليه السلام قال يرد المملوك من احداث السنة من الجنون
والجذام والبرص وفي رواية علي بن اسباط عنه عليه السلام احداث السنة الجنون والجذام والبرص والقرن
والقرن يرد الى تمام السنة من يوم اشتراه ومعناه رواه محمد بن علي عنه عليه السلام ايضا و
هذا الحكم يثبت مع عدم الاحداث فلو احدث ما يغير عينه او صفته ثبت الارش وسقط الرد الفصل
السادس في المرابحة والمواضعة والتولية والكلام في العبارة والحكم اما العبارة فان يخبر برأس
ماله فيقول بعتك او ما جرى مجراه بربح كذا ولا بد ان يكون رأس ماله معلوما وقدر الربح معلوما ولا بد من
ذكر الصرف والوزن ان اختلفا واذا كان البايع لم يحدث فيه حدثا ولا غير قال اشتريت بكذا او رأس
ماله كذا او تقوم علي او هو علي وان كان عمل فيه ما يقتضي الزيادة قال رأس ماله كذا وعملت فيه بكذا وان كان
عمل فيه غيره باجرة صح ان يقول تقوم علي ولو اشترى بثمن ورجع بارش عيبه اسقط قدر الارش واخبر
بالباقي بان يقول رأس ماله كذا ولو جنى العبد ففداه السيد لم يجز ان يضم الفداء الى ثمنه ولو جنى
عليه فاخذ ارش الجناية لم يضعها من الثمن وكذا لو حصل منه فائدة كنتاج الدابة وثمرة الشجرة ويكره
نسبة الربح الى المال واما الحكم ففيه مسائل الاولى من باع غيره متاعا جاز ان يشتريه منه بزيادة ونقيصة

ولا حرج بتقديمهما بالوزن **الثاني** بيع الرطب بالتمر ... وقيل لا ... بالتمر

والأول أشبه وكذا البحث في كل رطب مع يابسه **الثالث** يجوز بيع لا دفعة بعضها ببعض مثلا

بمثل وكذا الاخبار والخل وان جهل قدرهما في كل واحد من الطرفين اعتمادا على تساوي الاسم

وفيها مسائل **الاولى** لا ربا بين الوالد وولده ويجوز لكل واحد منهما اخذ الفضل من صاحبه ولا بين

المولى ومملوكه ولا بين الرجل وزوجته ولا بين المسلم واهل الحرب ويثبت بين المسلم والذمي

على الاشهر **الثانية** لا يجوز بيع اللحم بحيوان من جنسه كلحم الغنم بالشاة ويجوز بغير جنسه

كلحم البقر بالشاة لكن بشرط ان يكون اللحم حاضرا **الثالثة** يجوز بيع دجاجة فيها بيضة بدجاجة خالية وشاة

في ضرعها لبن بشاة في ضرعها لبن او خالية وبالعكس لو كان من غير جنسها **الرابعة** القسمة تمييز الحق

وليست بيعا فتصح فيما فيه الربا ولو اشتملت على الفضل ويجوز القسمة كيلا ووزنا وخرصا وكانت الشركة

رطبا وتمرا متساويين فاخذ احدهما الرطب جاز **الخامسة** يجوز بيع مكوك من الحنطة بمكوك وفي احدهما

عقد التبن ودقاقه وكذا لو كان في احدهما زوان ويسير تراب لانه مما جرت العادة به **السادسة** يجوز

بيع درهم ودينار بدينارين ودرهمين ويصرف كل الى غير جنسه وكذا لو جعل بدل الدينار او الدرهم

شيء من المتاع وكذا مد من تمر ودرهم بمدين او امداد ودرهمين او دراهم وقد يتخلص من الربا بان يبيع

احد المتبايعين سلعته من صاحبه بجنس غيرها ثم يشتري الاخرى بالثمن ويسقط اعتبار المساواة

وكذا لو وهبه سلعته ثم وهبه الآخر او اقرضه صاحبه ثم تبارئا وكذا لو تبايعا ووهبه

الزيادة كل ذلك من غير شرط **الثالث** الصرف وهو بيع الاثمان بالاثمان ويشترط في صحة بيعها

زائدا على الربويات التقابض في المجلس فلو افترقا قبل التقابض بطل الصرف على الاشهر ولو قبض

البعض صح فيما قبض ولو فارقا المجلس مصطحبين لم يبطل ولو وكل احدهما في القبض عنه

فقبض الوكيل قبل تفرقهما صح ولو قبض بعد التفرق بطل ولو اشترى منه دراهم ثم ابتاع بها دنانير

قبل قبض الدراهم لم يصح الثاني ولو افترقا بطل العقدان ولو كان له عليه دراهم فاشترى بها دنانير

صح وان لم يتقابضا وكذا لو كان له دنانير فاشترى بها دراهم لان النقدين من شخص واحد ولا يفتقر الى التقابض

فيهما وثمرة النخل جنس وان اختلفت اصنافه فـ كذا ثمرة الكرم وكل ما يعمل من جنس يحرم

التفاضل فيه كالحنطة بدقيقها والشعير بسويقه والدبس المعمول من التمر بالتمر وكذا ما يعمل من العنب

بالعنب وما يعمل من جنسين يجوز بيعه بهما و بكل واحد منهما بشرط ان يكون في الثمن زيادة

عن مجانسه واللحوم مختلفة بحسب اختلاف اسماء الحيوان فلحم البقر والجواميس جنس لدخولهما تحت

البقر ولحم الضأن والمعز جنس لدخولهما تحت لفظ الغنم والابل عرابها وبخاتيها جنس واحد

والحمام جنس واحد ويقوى عندي ان كل ما يختص منه باسم فهو جنس على انفراده كالفاختة والورشان وكذا السموك

والوحشي من كل جنس مخالف لاهليه والالبان تتبع اللحمان في التجانس والاختلاف ولا يجوز التفاضل بين ما

يستخرج من اللبن وبينه كالزبد مثلا والسمن والمخيض والاقط ولا بين احدها وما يستخرج منه فدهن

السمسم جنس وكذا ما يضاف اليه كدهن البنفسج والنيلوفر ودهن البزر جنس والخلول تتبع ما يعمل

منه فخل العنب مخالف لخل الدبس يجوز التفاضل بينهما نقدا وفي النسيئة تردد الثالث اعتبار الكيل و

الوزن فلا ربا الا في مكيل وموزون بالمساواة وفيهما تردد والكراهية اشهر الروايات فلو باع ما لا كيل

فيه ولا وزن متفاضلا جاز ولو كان معدودا كالثوب بالثوبين والثياب والبيضة

بالبيضتين والبيض نقدا وفي النسيئة تردد والمنع احوط ولا ربا في الماء لعدم اشتراط الكيل

والوزن في بيعه ويثبت في الطين الموزون كالارمني على الاشبه والاعتبار بعادة الشرع فما

ثبت انه مكيل وموزون في عصر النبي صلى الله عليه وآله بني عليه وما جهلت الحال فيه رجع الى عادة البلد ولو

البلدان فيه كان لكل بلد حكم نفسه وقيل يغلب جانب التقدير ويثبت التحريم عموما والمراعى

في المساواة وقت الابتياع فلو باع لحما نيا بمقدد متساويا جاز وكذا لو باع بسرا برطب وكذا لو

حنطة مبلولة بيابسة لتحقق المماثلة وقيل بالمنع نظرا الى تحقق النقصان عند الجفاف

او الى انضياف اجزاء مائية مجهولة وفي بيع الرطب بالتمر تردد والاظهر اختصاصه

بالمنع اعتمادا على اشهر الروايتين **فروع الاول** اذا كانا في حكم الجنس الواحد واحدهما

مكيل والآخر موزون كالحنطة والدقيق فبيع احدهما بالآخر وزنا جائز وفي الكيل تردد والاحوط

ان علم ما فيها بيعت بجنس الحلية بشرط ان يزيد الثمن عما فيها او تتهب الزيادة من غير شرط وبغير

جنسها مطلقا وان جهل ولم يمكن نزعها الا مع الضرر بيعت بغير جنس حليتها وان بيعت بجنسها

قيل يجعل معها شيء من المتاع وتباع بزيادة عما فيها تقريبا دفعا للضرر **الثامنة**

لو باع ثوبا بعشرين درهما من صرف عشرين بالدينار لم يصح لجهالة **التاسعة** لو باع مائة درهم بدينار

الا درهما لم يصح للجهالة وكذا لو كان ذلك ثمنا لما لا ربا فيه لو قدر قيمة الدينار بالدراهم جاز

لارتفاع الجهالة **العاشرة** لو باع خمسة دراهم بنصف دينار قيل كان له شق دينار ولا يلزم

صحيح الا ان يريد بذلك نصف مثقال عرفا وكذا الحكم في غير الدينار وتراب الصياغة يباع

بالذهب والفضة معا او بعرض غيرهما ثم يتصدق به لان اربابه لا يتميزون **الفصل الثامن** في

بيع الثمار والنظر في ثمرة النخل والفواكه والخضر واللواحق **اما النخل** فلا يجوز بيع

ثمرته قبل ظهورها عاما واحدا وفي جواز بيعها كذلك عامين فصاعدا تردد والمروي الجواز ويجوز بيعها بعد ظهورها

وبدو صلاحها عاما وعامين بشرط القطع وبدونه منفردة ومنضمة ولا يجوز بيعها قبل بدو صلاحها

عاما الا ان يضم اليها ما يجوز بيعه او بشرط القطع او عامين فصاعدا ولو بيعت مع الاصول جاز مطلقا

وقيل لا يصح وقيل يكره وقيل يراعى السلامة ولا يراعى الظهور ولو بيعت مع اصولها جاز مطلقا وبدو الصلاح ان

تحمر او تصفر او تبلغ مبلغا يؤمن عليها العاهة واذا ادرك بعض ثمرة البستان جاز بيع ثمرته اجمع ولو ادرك ثمرة

بستان لم يجز بيع ثمرة البستان الاخر ولو ضم اليه فيه تردد **واما الاشجار** فلا يجوز بيعها حتى يبدو

صلاحها وحده ان ينعقد الحب ولا يشترط زيادة عن ذلك على الاشبه وهل يجوز بيعها سنتين

فصاعدا قبل ظهورها قيل نعم والاولى المنع لتحقق الجهالة وكذا لو ضم اليها شيئا قبل انعقادها

فاذا انعقد جاز بيعها مع اصولها ومنفردة سواء كانت بارزة كالتفاح والمشمش والعنب او في قشر يحتاج اليه

كالجوز في القشر الاسفل وكذا اللوز او في قشر لا يحتاج اليه كالقشر الاعلى للجوز واللوز ...

والغلات وكذا السنبل سواء كان بارزا كالشعير او مستترا كالحنطة منفردا ومع اصوله قائما وحصيدا واما

الخضر فلا يجوز بيعها قبل ظهورها ويجوز بعد انعقادها لقطة ولقطات وكذا ما يقطع

في الجنس الواحد لو تقابضا ويجري في الجنسين ويستوي في وجوب التماثل المصوغ والمكسور وجيد الجوهر ورديه وإذا كانت الفضة غشاً مجهولاً لم تبع إلا بالذهب أو بجنس غير الفضة وكذا الذهب ولو علم جاز بيعه بمثل جنسه مع زيادة تقابل الغش ولا يباع تراب معدن الفضة بالفضة احتياطاً ويباع بالذهب وكذا تراب معدن الذهب ولو جمعا في صفقة جاز بيعهما بالذهب والفضة معاً ويجوز بيع جوهر الرصاص والصفر بالذهب والفضة وإن كان فيه يسير من فضة أو ذهب لأن الغالب غيرهما ويجوز إخراج الدراهم المغشوشة مع جهالة الغش إذا كانت معلومة الصرف بين الناس وإن كانت مجهولة الصرف لم يجز إنفاقها إلا بعد إبانة حالها مسائل عشر الأولى الدراهم والدنانير يتعينان فلو اشترى شيئاً بدراهم أو دنانير لم يجز دفع غيرها ولو تساوت الأوصاف الثانية إذا اشترى دراهم بمثلها معينة فوجد ما صار إليه من غير جنس الدراهم كان البيع باطلاً وكذا لو باعه ثوباً كتاناً فبان صوفاً ولو كان البعض من غير الجنس بطل فيه حسب وله رد الكل لتبعض الصفقة وله أخذ الجيد بحصته من الثمن وليس له بدله لعدم تناول العقد له ولو كان الجنس واحداً وبه عيب كخشونة الجوهر واضطراب السكة كان له رد الجميع أو إمساكه وليس له رد المعيب وحده ولا إبداله لأن العقد لم يتناوله الثالثة إذا اشترى دراهم في الذمة بمثلها ووجد ما صار إليه غير فضة قبل التفرق كان له المطالبة بالبدل وإن كان بعد التفرق بطل الصرف وإن كان البعض بطل فيه وصح في الباقي وإن لم يخرج بالعيب عن الجنسية كان مخيراً بين الرد والإمساك بالثمن من غير أرش وله المطالبة بالبدل قبل التفرق قطعاً وفيما بعد التفرق تردد الرابعة إذا اشترى ديناراً بدينار ودفعه فزاد زيادة لا تكون إلا غلطاً أو تعمداً كانت الزيادة في يد البائع أمانة وكانت للمشتري في الدينار مشاعاً الخامسة يجوز أن يبيع درهماً بدرهم ويشترط عليه صياغة خاتم وهل يتعدى الحكم الأظهر لا السادسة الأواني المصوغة من الذهب والفضة إن كان كل واحد منهما معلوماً جاز بيعه بجنسه من غير زيادة وبغير الجنس وإن زاد وإن لم يعلم وأمكن تخليصهما لم يبع بالذهب ولا بالفضة وبيعت بهما أو بغيرهما وإن لم يمكن وكان أحدهما أغلب بيعت بالأقل وإن تساويا تغليباً بيعت بهما السابعة المراكب المحلاة إن علم

ويجوز بيع الزرع قصيلاً فان لم يقطعه فللبائع قطعه وله تركه والمطالبة باجرة ارضه
وكذا لو اشترى نخلاً بشرط القطع **السادسة** يجوز ان يبيع ما ابتاعه من الثمرة بزيادة
عما ابتاعه او نقصان قبل قبضه وبعده **السابعة** اذا كان بين اثنين نخل او شجر فتقبل احدهما
بحصة صاحبه بشيء معلوم كان جائزاً **الثامنة** اذا مر الانسان بشيء من النخل او شجر الفواكه او
الزرع اتفاقاً جاز ان ياكل من غير افساد ولا يجوز ان ياخذ شيئاً

الفصل التاسع في بيع الحيوان و

النظر فيمن يصح تملكه واحكام الابتياع ولواحقه **اما الاول** فالكفر الاصلي سبب لجواز استرقاق المحارب
وذراريه ثم يسري الرق في اعقابه وان اسلموا ما لم يعرض لهم الاسباب المحررة ويملك اللقيط من
دار الحرب لا من دار الاسلام ولو بلغ فاقر بالرق قيل لا يقبل وقيل يقبل وهو اشبه ولا يملك
الرجل كل احد عمودي نسبه هم الاباء والامهات والاجداد والجدات وان علوا والاولاد واولاد
ذكوراً واناثاً وان سفلوا والاخوات والعمات والخالات وبنات الاخ وبنات الاخت وهل يملك هؤلاء
من الرضاع قيل نعم وقيل لا وهو الاشهر ويكره ان يملك من عدا هؤلاء من ذوي قرابته كالاخ
والعم والخال واولادهم وتملك المرأة كل احد عدا الاباء وان علوا والاولاد وان نزلوا نسباً وفي
الرضاع تردد والمنع اشهر واذا ملك احد الزوجين صاحبه استقر الملك ولم تستقر الزوجية
والمسلم الكافر في ملك مثله اجبر على بيعه من مسلم وللمولى ثمنه ويحكم برق من اقر على نفسه
بالعبودية اذا كان مكلفاً غير مشهور بالحرية ولا يلتفت الى رجوعه ولو كان المقر له كافراً وكذا
لو اشترى عبداً فادعى الحرية لكن هنا يقبل دعواه مع البينة **الثاني** في احكام الابتياع اذا حدث في
الحيوان عيب بعد العقد وقبل القبض كان المشتري بالخيار بين رده وامساكه وفي الارش تردد ولو قبضه ثم
تلف او حدث فيه حدث في الثلاثة كان من مال البائع ما لم يحدث فيه المشتري حدثاً ولو حدث فيه عيب من غير جهة
المشتري لم يكن ذلك العيب مانعاً من الرد باصل الخيار وهل يلزم البائع ارشه فيه تردد والظاهر لا ولو حدث
العيب بعد الثلاثة منع الرد بالعيب السابق واذا باع الحامل فالولد للبائع على الاظهر الا ان يشترطه
المشتري ولو اشتراهما فسقط الولد قبل القبض رجع المشتري بنسبة التفاوت من الثمن وطريق ذلك ان تقوم الامة

كالرطبة والبقل كالجزرة والجزرات كلما ما يلقط كالحنا والتوت ويجوز بيعها منفردة ومع اصولها

ولو باع الاصل بعد انعقاد الثمرة لم تدخل في البيع الا بالشرط ووجب على المشتري ابقاؤها الى اوان

بلوغها وكذا ما يتجدد بعد الابتياع للمشتري واما اللواحق فمسائل الاولى يجوز ان يستثنى

ثمرة شجرات او نخلات بعينها وان يستثني حصة مشاعة او ارطالا معلومة ولو خاست الثمرة

سقط من الثنيا بحسابه الثانية اذا باع ما بدا صلاحه فاصيب قبل قبضه كان من مال البائع

وكذا لو اتلفه البائع وان اصيب البعض اخذ السليم بحصته من الثمن ولو اتلفه اجنبي كان المشتري

بالخيار بين فسخ البيع ومطالبة المتلف ولو كان بعد القبض وهو التخلية لم يرجع على البائع

بشيء على الاشبه ولو اتلفه المشتري في يد البائع استقر العقد وكان الاتلاف كالقبض كما لو

اشترى جارية واعتقها قبل القبض الثالثة يجوز بيع الثمرة في اصولها بالاثمان والعروض

ولا يجوز بثمر منها وهي المزابنة وقيل بل هي بيع الثمرة في النخل بتمر ولو كان بالارض فهو اظهر

وهل يجوز ذلك في غير ثمرة النخل من شجر الفواكه قيل لا لانه لا يؤمن من الربا وكذا لا يجوز بيع

السنبل بحب منه اجماعا وهو المحاقلة وقيل بل بيع السنبل بحب من جنسه كيف كان ولو كان موضوعا

على الارض وهو الاظهر الرابعة يجوز بيع العرايا بخرصها تمرا والعرية هي النخلة تكون في دار الانسان

وقال اهل اللغة او في بستانه وهو حسن وهل يجوز بيعها بخرصها من ثمرها الاظهر لا ولا يجوز بيع

ما زاد على الواحدة نعم لو كانت في كل دار واحدة جاز ولا يشترط في بيعها بالثمرة التقابض قبل

التفرق بل يشترط التعجيل حتى لا يجوز اسلافا بحيث يعادل في الاخرة ولا يجب ان يماثل في الخرص

ثمرتها عند الجفاف وتمرها علما لا نظائر للخبر ولا عرية في غير النخل فرع لو قال بعتك هذه الصبرة

من التمر او الغلة بهذه الصبرة من جنسها سواء بسواء لم يصح ولو تساويا عند الاعتبار الا ان

يكونا عارفين بقدرهما وقت الابتياع وقيل يجوز وان لم يعلما فان تساويا عند الاعتبار صح والا بطل

ولو كانتا من جنسين جاز ان تساويا وان تفاوتا ولم يتمانعا بان يبذل صاحب الزيادة او قنع

النقيصة ولا فسخ البيع والاشبه انه لا يصح على تقدير الجهالة وقت الابتياع الخامسة

امثالها الاول مردّها والولد حرّ وعلى ابيه قيمته يوم ولد ويرجع على البائع بما اغترمه من قيمة
الولد وهل يرجع بما اغترمه من مهر واجرة قيل نعم لان البائع اباحه بغير عوض وقيل لا لحصول
عوض في مقابلته **السابعة** ما يؤخذ من دار الحرب بغير اذن الامام يجوز تملكه في حال الغيبة
ووطء الامة ويستوي في ذلك ما يسبيه المسلم وغيره وان كان فيها حق للامام او كانت للامام **الثامنة** اذا
دفع الى ماذون مالا ليشتري به نسمة ويعتقها ويحج عنه بالباقي فاشترى اباه ودفع اليه بقية المال فحج به واختلف
مولاه وورثة الآمر ومولى الاب فكل يقول اشتري بمالي قيل يرد الى مولاه رقا ثم يحكم به لمن اقام
البينة على رواية ابن اشيم وهو ضعيف وقيل يحكم به لمولى المأذون ما لم يكن هناك بينة وهو اشبه **التاسعة**
اذا اشترى عبدا في الذمة ودفع البائع اليه عبدين وقال اختر احدهما فابق واحد قيل يكون التالف بينهما ويرتجع
بنصف الثمن فان وجده اختار والا كان الآخر لهما وهو بناء على انحصار حقه فيهما ولو قيل التالف مضمون بقيمته وله
المطالبة بالعبد الثابت في الذمة كان حسنا اما لو اشترى عبدا من عبدين لم يصح العقد وفيه قول موهوم
العاشرة اذا وطئ احد الشريكين مملوكة بينهما سقط الحد مع الشبهة ويثبت مع انتفائها لكن يسقط
بقدر نصيبه من الواطئ ولا يقوم عليه بنفس الوطء على الاصح ولو حملت قومت حصص الشركاء عليه وانعقد الولد حرا وعلى
حصصهم منه عند الولادة **الحادية عشرة** المملوكان المأذون لهما اذا ابتاع كل واحد منهما صاحبه من مولاه حكم للسابق
فان اتفقا في وقت واحد بطل العقدان وفي رواية يقرع بينهما وفي اخرى يذرع الطريق ويحكم للاقرب والاول اظهر
الثانية عشرة من اشترى جارية سرقت من ارض الصلح كان له ردها على البائع واستعادة الثمن ولو مات
اخذ من وارثه ولو لم يخلف وارثا استسعيت في ثمنها وقيل تكون بمنزلة اللقطة ولو قيل تسلم الى الحاكم ولا
تستسعى كان اشبه **الفصل العاشر** في السلف والنظر في السلم وشرائطه واحكامه **الاول** السلم هو ابتياع مال مضمون
الى اجل معلوم بمال حاضر او في حكمه وينعقد بلفظ اسلمت واسلفت وما ادى معنى ذلك وبلفظ البيع والشراء وهل ينعقد
البيع بلفظ السلم كأن يقول اسلمت اليك هذا الدينار في هذا الكتاب الاشبه نعم اعتبارا بقصد المعنى ويجوز
اسلاف الاعراض في الاعراض اذا اختلفت وفي الاثمان واسلاف الاثمان في الاعراض ولا يجوز اسلاف الاثمان في
الاثمان ولو اختلفا **الثاني** في شرائطه وهي ستة **الاول** ذكر الجنس والوصف والضابط

ويجوز ابتياع بعض الحيوان مشاعاً كالنصف والربع ولو باع
واستثنى الرأس والجلد صح ويكون شريكاً بقدر قيمة ثنياه على رواية السكوني وكذا لو اشترك اثنان
او جماعة وشرط احدهم لنفسه الرأس والجلد كان شريكاً بنسبة ماله ولو قال اشتر حيوانا بشركتي صح
ويثبت البيع لهما وعلى كل واحد منهما نصف الثمن ولو اذن احدهما لصاحبه ان ينقد عنه صح ولو تلف
كان بينهما وله الرجوع على الآمر بما نقد عنه ولو قال الربح لنا ولا خسران عليك فيه تردد والمروي
الجواز ويجوز النظر الى وجه المملوكة ومحاسنها اذا اراد شراءها ويستحب لمن اشتراها ان يغير
اسمه وان يطعمه شيئاً من الحلاوة وان يتصدق عنه بشيء ويكره وطء من ولدت من زنا بالملك والعقد
على الاظهر واما اللواحق فمسائل الاولى العبد لا يملك
وقيل يملك فاضل الضريبة وهو المروي وارش الجناية على قول ولو قيل يملك مطلقا لكنه محجور عليه بالرق
حتى يأذن المولى كان حسنا الثانية من اشترى عبدا له مال كان ماله لمولاه الا ان يشترطه المشتري وقيل
ان لم يعلم به البائع فهو له وان علم فهو للمشتري والاول اشهر ولو قال للمشتري اشتر ولك علي
كذا لم يلزمه وان اشتراه وقيل ان كان له مال حين قال له لزم والا فلا وهو المروي الثالثة اذا
ابتاعه وماله فان كان الثمن من غير جنسه جاز مطلقا وكذا ان كان بجنسه اذا لم يكن ربويا ولو كان ربويا
وبيع بجنسه فلا بد من زيادة عن ماله تقابل المملوك الرابعة يجب ان يستبرئ الامة قبل بيعها
ان وطئها المالك بحيضة او خمسة واربعين يوما ان كانت ممن تحيض ولا تحيض وكذا المشتري اذا جهل حالها
ويسقط استبراؤها اذا اخبر الثقة انه استبرأها وكذا لو كانت لامرأة او في سن من لا تحيض لصغر او كبر
او حاملا او حائضا الا بقدر زمان حيضها ثم لا يجوز وطء الحامل قبلا الا ان يمضي لحملها اربعة اشهر وعشرة
ايام ولو وطئها عزل عنها استحبابا ولو لم يعزل كره له بيع ولدها واستحب ان يعزل له من ميراثه قسطا
الخامسة التفرقة بين الاطفال وامهاتهم قبل استغنائهم محرمة وقيل مكروهة وهو اظهر والاستغناء
يحصل ببلوغ سبع وقيل يكفي استغناؤه عن الرضاع والاول اظهر السادسة من اولد جارية ثم ظهر انها
مستحقة انتزعها المالك وعلى الواطئ عشر قيمتها ان كانت بكرا ونصف العشر ان كانت ثيبا وقيل يجب مهر امثالها

تم ما كتبه من النافع

١٥٥

ان يكون وجوده غالبا في وقت حلوله ولو كان معدوما وقت العقد ولا بد ان يكون الاجل
معلوما للمتعاقدين واذا قال الى جمادى حمل على اقربهما وكذا الى ربيع وكذا الى الخميس والجمعة ويحمل
الشهر عند الاطلاق على عدة بين هلالين او ثلاثين يوما ولو قال الى شهر كذا حل باول جزء من
ليلة الهلال نظرا الى العرف ولو قال الى شهرين وكان في اول الشهر عد شهرين اهلة وان اوقع العقد
في اثناء الشهر اتم من الثالث بقدر الفائت من شهر العقد وقيل يتمه ثلاثين يوما وهو اشبه ولو قال الى يوم
الخميس حل باول جزء منه ولا يشترط ذكر موضع التسليم على الاشبه ولو كان في حمله مؤنة المقصد

الثالث في احكامه وفيه مسائل الاولى اذا اسلف في شيء لم يجز بيعه قبل حلوله ويجوز بعده
وان لم يقبضه على من هو عليه وعلى غيره على كراهية وكذا يجوز بيع بعضه وتولية بعضه ولو قبضه
بأس بزوال الكراهية الثانية اذا دفع المسلم اليه دون الصفة ورضي المسلم صح وبرئ
سواء اشترط ذلك لاجل التعجيل او لم يشترط وان اتى بمثل صفته وجب قبضه او ابراء المسلم اليه فان امتنع قبضه
الحاكم اذا سأل المسلم اليه ذلك ولو دفع فوق الصفة وجب قبوله ولو دفع اكثر لم يجب قبول الزيادة
اما لو دفع غير جنسه لم يبرأ الا بالتراضي الثالثة اذا اشترى كرا من طعام بمائة درهم و
شرط تأجيل خمسين بطل في الجميع على قول ولو دفع خمسين وشرط الباقي من دين له على المسلم اليه صح فيما
دفع وبطل فيما قابل الدين وفيه تردد الرابعة لو شرط موضعا للتسليم فتراضيا بقبضه في غيره جاز
وان امتنع احدهما لم يجبر الخامسة اذا قبضه فقد تعين وبرئ المسلم اليه فان وجد به عيبا فرده
زال ملكه عنه وعاد الحق الى الذمة سليما من العيب السادسة اذا وجد برأس المال عيبا فان كان من غير
جنسه بطل العقد وان كان من جنسه رجع بالارش ان شاء وان اختار الرد كان له
السابعة اذا اختلفا في القبض هل كان قبل التفرق او بعده فالقول قول من يدعي الصحة
ولو قال البائع قبضته ثم رددته اليك قبل التفرق كان القول قوله مع يمينه مراعاة لجانب الصحة
الثامنة اذا حل الاجل وتأخر التسليم لعارض ثم طالب بعد انقطاعه كان بالخيار بين الفسخ والصبر
ولو قبض البعض كان له الخيار في الباقي وله الفسخ في الجميع التاسعة اذا دفع الى صاحب الدين عروضا

كل ما يختلف لاجله الثمن فذكره لازم ولا يطلب في الوصف الغاية بل يقتصر على ما يتناوله الاسم
ويجوز اشتراط الجيد والردي ولو شرط الاجود لم يصح لتعذره وكذا لو شرط الاردى ولو قيل في هذا
بالجواز كان حسنا لامكان التخلص ولا بد ان تكون العبارة الدالة على الوصف معلومة بين
المتعاقدين ظاهرة في اللغة حتى يمكن استعلامها عند اختلافهما واذا كان الشيء مما
لا ينضبط بالوصف لم يصح السلم فيه كاللحم نيه ومشويه والخبز وفي الجلود تردد وقيل يجوز مع المشاهدة
وهو خروج عن السلم ولا يجوز في النبل المعمول ويجوز في عيدانه قبل نحتها ولا في الجواهر واللآلي
لتعذر ضبطها وتفاوت الاثمان مع اختلاف اوصافها ولا في العقار والارضين ويجوز السلم في الخضر والفواكه
وكذا ما تنبته الارض وفي البيض والجوز واللوز وفي الحيوان كله وفي الاناسي والالبان والسمون والشحوم والاطياب
والملابس والاشربة والادوية بسيطها ومركبها ما لم يشتبه مقدار عقاقيرها وفي جنسين
مختلفين صفقة واحدة ويجوز الاسلاف في شاة لبون ولا يلزم تسليم ما فيه لبن بل شاة من
شأنها ذلك ويجوز في شاة معها ولدها وقيل لا يجوز لان ذلك مما لا يتفق الا نادرا وكذا التردد
في جارية حامل لجهالة الحمل وفي الاسلاف في جوز القز تردد الشرط الثالث قبض رأس المال
قبل التفرق شرط في صحة العقد ولو افترقا قبله بطل ولو قبض بعض الثمن صح في المقبوض وبطل في الباقي
ولو شرط ان يكون الثمن من دين عليه قيل لا يصح لانه بيع دين بدين وقيل يكره وهو اشبه الشرط
الرابع تقدير السلم بالكيل والوزن المعلومين ولو عولا على صخرة مجهولة او مكيال مجهول
لم يصح ولو كان معدودا جاز الاسلاف في الثوب اذرعا وكذا كل مذروع وهل يجوز الاسلاف في المعدود عددا الوجه
لا ولا يجوز الاسلاف في القصب اطنانا ولا في الحطب حزما ولا في المجزوز جززا ولا في الماء قربا وكذا
لا بد ان يكون رأس المال مقدرا بالكيل العام او الوزن ولا يجوز الاقتصار على مشاهدته وقيل يكفي
دفعه مجهولا كقبضة من دراهم او قبة من طعام الشرط الخامس تعيين الاجل فلو ذكر اجلا مجهولا
كان يقول متى اردت او اجلا يحتمل الزيادة والنقصان كقدوم الحاج كان باطلا ولو اشترطه حالا
قيل يبطل وقيل يصح وهو المروي لكن يشترط ان يكون عام الوجود في وقت العقد الشرط السادس

منقطعة يجب ان ينوي قضاه وان يعزل ذلك عند وفاته ويوصي به ليوصل اليه او الى وارثه ان

ثبت موته ولو لم يعرفه اجتهد في طلبه ومع الياس يتصدق به عنه على قول الرابعة لا يصح

مضاربة الدين حتى يقبض الخامسة الذمي اذا باع ما لا يصح للمسلم

تملكه كالخمر والخنزير جاز دفع الثمن الى المسلم عن حقه ولو كان البائع مسلما لم يجز السادسة اذا كان

لاثنين مال في ذمم ثم تقاسما بما في الذمم فكلما يحصل لهما وما يتوى منهما السابعة اذا باع الدين باقل

منه لم يلزم المدين ان يدفع الى المشتري اكثر مما بذله على رواية الفصل السادس في دين المملوك لا يجوز للمملوك

ان يتصرف لنفسه باجارة ولا استدانة ولا غير ذلك من العقود ولا بما في يده ببيع ولا هبة الا باذن سيده

ولو حكم له بملكه وكذا لو اذن له المالك ان يشتري لنفسه وفيه تردد لانه يملك وطي الامة المبتاعة مع سقوط

التحليل في حقه فان اذن له المالك في الاستدانة كان الدين لازما للمولى ان استبقاه او باعه وان اعتقه

قيل يستقر في ذمة العبد وقيل بل يكون باقيا في ذمة المولى وهو اشهر الروايتين ولو مات المولى كان

الدين في تركته ولو كان له غرماء كان غرماء العبد كاحدهم واذا اذن له في التجارة اقتصر على موضع

الاذن فلو اذن له بقدر معين لم يزد فلو اذن له في الابتياع انصرف الى النقد ولو اطلق له النسيئة كان الثمن

في ذمة المولى ولو تلف الثمن وجب على المولى عوضه واذا اذن له في التجارة لم يكن ذلك اذنا للمملوك في الاستدانة لافتقار التصرف

في مال الغير الى صريح الاذن ولو اذن له في التجارة دون الاستدانة فاستدان وتلف المال كان لازما

لذمته يتبع به وقيل يستسعى فيه معجلا ولو لم ياذن له في التجارة ولا الاستدانة واستدان فتلف كان

لازما للمقرض يتبع به دون المولى ومسائل الاولى اذا اشترى بغير اذن كان باطلا

العين وان تلفت يتبع بها اذا اعتق وايسر الثانية اذا اقترض مالا فاخذه المولى فتلف في يده كان

المقرض بالخيار بين مطالبة المولى واتباع المملوك اذا اعتق وايسر الثالثة اجرة الكيال ووزان المتاع

على البائع واجرة ناقد الثمن ووزانه على المبتاع واجرة بائع الامتعة على البائع ومشتريها على

ولو تبرع لم يستحق اجرة ولو اجاز المالك واذا باع واشترى فاجرة ما يبيع على الامر بالبيع واجرة الشراء على الامر

بالشراء ولا يتولاهما الواحد واذا هلك المتاع في يد الدلال لم يضمنه الا عن تفريط ولو اختلفا في التفريط

على انها قضاء ولو تساعرا احتسب بقيمتها يوم القبض **العاشرة** يجوز بيع الدين بعد حلوله على الذي هو عليه وعلى غيره فان باعه بما هو حاضر صح وان باعه بمضمون حال صح ايضا وان شرط تأجيله قيل يبطل لانه بيع دين بدين وقيل يكره وهو الاشبه **الحادية عشرة** اذا اسلف في شيء وشرط مع السلف شيئا معلوما صح ولو اسلف في غنم وشرط اصواف نعجات معينة قيل يصح وقيل لا وهو الاشبه ولو شرط ان يكون الثوب من غزل امرأة معينة او الغلة من قراح بعينه لم يضمن

المقصد الرابع في الاقالة وهي فسخ في حق المتعاقدين وغيرهما ولا يجوز الاقالة بزيادة عن الثمن ولا نقصان وتبطل الاقالة بذلك لفوات الشرط وتصح الاقالة في العقد وفي بعضه سلما كان او غيره **فروع ثلاثة** **الاول** لا تثبت الشفعة بالاقالة لانها تابعة للبيع **الثاني** لا تسقط اجرة الدلال بالتقايل لسبق الاستحقاق **الثالث** اذا تقايلا رجع كل عوض الى مالكه فان كان موجودا اخذه وان كان مفقودا ضمن بمثله ان كان مثليا والا بقيمته وفيه وجه آخر

المقصد الخامس في القرض والنظر في امور ثلاثة **الاول** في حقيقته وهو لفظ عقد يشتمل على ايجاب كقوله اقرضتك او ما يؤدي معناه مثل تصرف فيه او انتفع به وعليك رد عوضه وعلى قبول وهو اللفظ الدال على الرضا بالايجاب ولا ينحصر في عبارة وفي القرض اجر ينشأ من معونة المحتاج تطوعا والاقتصار على رد العوض فلو شرط النفع حرم ولم يفد الملك نعم لو تبرع المقترض بزيادة في العين او الصفة جاز ولو شرط الصحاح عوض المكسرة قيل يجوز والوجه المنع **الثاني** ما يصح اقراضه وهو كل ما يضبط وصفه وقدره فيجوز اقراض الذهب والفضة وزنا والحنطة والشعير كيلا ووزنا والخبز وزنا وعددا نظرا الى المتعارف وكل ما يتساوى اجزاؤه يثبت في الذمة مثله كالحنطة والشعير والذهب والفضة وما ليس كذلك يثبت في الذمة قيمته وقت التسليم ولو قيل يثبت مثله ايضا كان حسنا ويجوز اقراض الجواري وهل يجوز اقراض اللآلي قيل لا وعلى القول بضمان القيمة ينبغي الجواز **الثالث** في احكامه وهي مسائل **الاولى** القرض يملك بالقبض لا بالتصرف لانه فرع الملك فلا يكون مشروطا به وهل للمقرض ارتجاعه قيل نعم ولو كره المقترض وقيل لا وهو الاشبه لان فائدة الملك التسلط **الثانية** لو شرط التأجيل في القرض لم يلزم وكذا لو أجل الحال لم يتأجل وفيه رواية مهجورة تحمل على الاستحباب ولا فرق بين ان يكون مهرا او ثمن مبيع او غير ذلك ولو اخره بزيادة فيه لم تثبت الزيادة ولا الاجل نعم يصح تعجيله باسقاط بعضه **الثالثة** من كان عليه دين وغاب صاحبه غيبة منقطعة

١٥٦

عن قطرة والجاني خطأً وفي العمد تردد والأشبه الجواز ولو رهن ما يسرع إليه الفساد
قبل الأجل فإن شرط بيعه جاز وإلا بطل وقيل يصح ويجبر على بيعه **الثالث** في الحق وهو كل
دين ثابت في الذمة كالقرض وثمن المبيع فلا يصح فيما لم يحصل سبب وجوبه كالرهن على ما
يستدينه وعلى ثمن ما يشتريه ولا على ما حصل سبب وجوبه ولم يثبت كالدية قبل استقرار الجناية و
على قسط كل حول بعد حلوله وكذا الجعالة قبل الرد ويجوز بعده وكذا مال الكتابة ولو قيل بالجواز
كان أشبه ويبطل الرهن عند فسخ الكتابة المشروطة ولا يصح على ما لا يمكن استيفاؤه من الرهن
كالإجارة المتعلقة بعين المؤجر مثل خدمته ويصح فيما هو ثابت في الذمة كالعمل المطلق و
لو رهن على مال رهناً ثم استدان آخر وجعل ذلك الرهن عليهما جاز **الرابع** في الراهن
ويشترط فيه كمال العقل وجواز التصرف ولا ينعقد مع الإكراه ويجوز لولي الطفل رهن ماله إذا
افتقر إلى الاستدانة مع مراعاة المصلحة كأن يستهدم عقاره فيروم رمّه أو يكون له أموال يحتاج إلى
الإنفاق لحفظها من التلف أو الانتقاص فيرهن لذلك ما يراه من أمواله إذا كان استبقاؤها أعود **الخامس**
في المرتهن ويشترط فيه كمال العقل وجواز التصرف ويجوز لولي اليتيم أخذ الرهن له ولا يجوز أن يسلف ماله إلا مع
ظهور الغبطة له كأن يبيع بزيادة عن الثمن إلى أجل ولا يجوز إقراض ماله إلا إذا اغتبطه نعم لو خشي
على المال من غرق وحرق ونهب وما شاكله جاز إقراضه وأخذ الرهن ولو تعذر اقتصر على إقراضه من الثقة
غالباً وإذا اشترط المرتهن الوكالة في العقد لنفسه أو لغيره أو وضع الرهن على يد عدل معين لزم
ولم يكن للراهن فسخ الوكالة على تردد وتبطل بموته دون الرهانة ولو مات المرتهن لم تنتقل إلى الوارث إلا
أن يشترط وكذا لو كان الوكيل غيره ولو مات المرتهن ولم يعلم الرهن كان كسبيل ماله حتى يعلم
ويجوز للمرتهن ابتياع الرهن والمرتهن أحق باستيفاء دينه من غيره من الغرماء سواء كان الراهن
حياً أو ميتاً على الأشهر ولو أعوز ضرب مع الغرماء بالفاضل والرهن أمانة في يده لا يضمنه ولو تلف
ولا يسقط شيء من حقه ما لم يتعد أو يفرط ولو تصرف فيه بركوب أو سكنى أو إجارة ضمن ولزمه الأجرة وإن كان للرهن مؤنة كالدابة
أنفق عليها وتقاصا وقيل إذا أنفق عليها كان له ركوبها أو يرجع على الراهن بما أنفق ويجوز للمرتهن أن يستوفي دينه مما

كتاب الرهن

والنظر فيه يستدعي فصولا

الاول في الرهن وهو وثيقة لدين المرتهن ويفتقر الى الايجاب والقبول والايجاب كل لفظ دل على الارتهان كقوله رهنتك او هذا وثيقة عندك او ما ادى هذا المعنى ولو عجز عن النطق كفت الاشارة ولو كتب بيده والحال هذه وعرف ذلك من قصده جاز والقبول هو الرضا بذلك الايجاب ويصح الارتهان سفرا وحضرا وهل القبض شرط فيه قيل لا وقيل نعم وهو الاصح ولو قبضه من غير اذن الراهن لم ينعقد وكذا لو اذن في قبضه ثم رجع قبل القبض وكذا لو نطق بالعقد ثم جن او اغمي عليه او مات قبل القبض وليس استدامة القبض شرطا فلو عاد الى الراهن وتصرف فيه لم يخرج عن الرهانة ولو رهن ما هو في يد المرتهن لزم ولو كان غصبا لتحقق القبض ولو رهن ما هو غائب لم يصر رهنا حتى يحضر المرتهن او القائم مقامه عند الرهن ويقبضه ولو اقر الراهن بالاقباض قضي عليه اذا لم يعلم كذبه ولو رجع لم يقبل رجوعه وتسمع دعواه لو ادعى المواطاة على الاشهاد ويتوجه اليمين على المرتهن على الاشبه ولا يجوز تسليم المشاع الا برضا شريكه سواء كان مما ينقل او لا ينقل على الاشبه

الثاني في شرائط الرهن من شرطه ان يكون عينا مملوكا يمكن قبضه ويصح بيعه سواء كان مشاعا او منفردا فلو رهن دينا لم ينعقد وكذا لو رهن منفعة كسكنى الدار وخدمة العبد ولو رهن المدبر تردد والوجه ان رهن رقبته ابطال التدبير اما لو صرح برهن خدمته مع بقاء التدبير قيل يصح التفاتا الى الرواية المتضمنة جواز بيع خدمته وقيل لا يصح لتعذر بيع المنفعة منفردة وهو الاشبه ولو رهن ما لا يملك لم يمض ووقف على اجازة المالك وكذا لو رهن ما يملك وما لا يملك مضى في ملكه ووقف في حصة الشريك على اجازته ولو رهن المسلم خمرا لم يصح ولو كان عند ذمي ولو رهنها الذمي عند مسلم لم يصح ايضا ولو وضعها على يد ذمي على الاشبه ولو رهن ارض الخراج لم يصح لانها لم تتعين لواحد نعم يصح رهن ما بها من ابنية وآلات وشجر ولو رهن ما لا يصح اقباضه كالطير في الهواء والسمك في الماء لم يصح رهنه وكذا لو كان مما لا يصح اقباضه وكذا لو رهن عند الكافر عبدا مسلما او مصحفا وقيل يصح ويوضع على يد مسلم وهو اولى ولو رهن وقفا لم يصح ويصح الرهن في زمان الخيار سواء كان للبائع او للمشتري او لهما لانتقال المبيع بنفس العقد على الاشبه ويصح رهن العبد المرتد ولو كان عن

من فائدة فهي للراهن ولو حملت الشجرة او الدابة او المملوكة بعد الارتهان كان الحمل رهنا كالاصل
على الأظهر ولو كان في يده رهنان بدينين متغايرين ثم ادى احدهما لم يجز امساك الرهن الذي
يخصه بالدين الآخر وكذا لو كان له دينان وبأحدهما رهن لم يجز ان يجعله رهنا بهما ولا ان ينقله الى
دين مستأنف واذا رهن مال غيره باذنه ضمنه بقيمته ان تلف وتعذر اعادته ولو بيع بأكثر
ثمن مثله كان له المطالبة بما بيع به واذا رهن النخل لم تدخل الثمرة وان لم تؤبر وكذا اذا رهن الارض لم يدخل الزرع ولا الشجر
ولا النخل ولو قال بحقوقها دخل وفيه تردد ما لم يصرح وكذا ما ينبت في الارض بعد رهنها سواء انبته
الله سبحانه او الراهن او الاجنبي اذا لم يكن الغرس من الشجر المرهون وهل يجبر الراهن على ازالته قيل لا وقيل
نعم وهو الاشبه ولو رهن لقطة مما يلقط كالخيار فان كان الحق يحل قبل تجدد الثانية صح
وان كان متأخرا تأخرا يلزم منه اختلاط الرهن بحيث لا يتميز قيل يبطل والوجه انه لا يبطل وكذا البحث
في رهن الخرطة مما يخرط والجزة مما يجز واذا جنى المرهون عمدا تعلقت الجناية برقبته وكان حق المجني عليه
اولى وان جنى خطأ فان فك المولى بقي رهنا وان سلمه كان للمجني عليه منه بمقدار الجناية والباقي رهن وان
استوعبت الجناية قيمته كان المجني عليه اولى به من المرتهن ولو جنى على مولاه عمدا اقتص منه ولا يخرج
عن الرهانة ولو كانت الجناية نفسا جاز قتله اما لو كانت خطأ لم يكن لمولاه عليه شيء وبقي رهنا ولو كانت
الجناية على من يرثه المالك ثبت للمالك ما ثبت للمورث من القصاص او انتزاعه في الخطأ ان استوعبت
الجناية قيمته او الاطلاق ما قابل الجناية ان لم يستوعب ولو تلف الرهن بتفريط لزمه قيمته
رهنا وكذا لو اتلفه المرتهن لكن لو كان وكيلا في الاصل لم يكن وكيلا في القيمة لان العقد لم يتناولها
ولو رهن عصيرا فصار خمرا بطل الرهن فان عاد خلا عاد الى ملك الراهن ولو رهن من مسلم خمرا لم يصح
فلو انقلبت في يده خلا فهو له على تردد وكذا لو جمع خمرا مراقا وليس كذلك لو غصب عصيرا ولو
رهنه بيضة فاحتضنها فصارت فرخا كان الملك والرهن باقيين وكذا لو رهنه حبا فزرع
واذا رهن اثنان عبدا بينهما بدين عليهما كانت حصة كل واحد منهما رهنا بدينه
فان اداه صارت حصته طلقا وان بقيت حصة الآخر رهنا الثالث في النزاع الواقع

١٦١

في يده ان خاف جحود الوارث مع اعترافه اما لو اعترف بالرهن وادعى دينا لم يحكم به وكلف البينة
فلو اطلاف لو ارث ادعى علمه ولو وطئ المرتهن الامة مكرها كان عليه عشر قيمتها او نصف العشر
قيل عليه مهر امثالها ولو طاوعته لم يكن عليه شيء واذا وضعاه على يد عادل فللعدل رده
عليهما او تسليمه الى من يرتضيانه ولا يجوز تسليمه مع وجودهما الى الحاكم ولا الى امين غيرهما من غير
اذنهما ولو سلمه ضمن ولو استتر اقبضه الحاكم ولو كانا غائبين واراد تسليمه الى الحاكم او عدل آخر
من غير ضرورة لم يجز ويضمن لو سلم وكذا لو كان احدهما غائبا وان كان هناك عذر سلمه الى الحاكم ولو
سلمه من غير اذن الحاكم ضمن ولو وضعه على يد عدلين لم ينفرد به احدهما ولو اذن له الآخر ولو باع المرتهن
الرهن او العدل ودفع الثمن الى المرتهن ثم ظهر فيه عيب لم يكن للمشتري الرجوع على المرتهن اما لو استحق
الرهن استعاد المشتري الثمن منه واذا مات المرتهن كان للراهن الامتناع من تسليمه الى الوارث فان اتفقا على امين والا
سلمه الحاكم الى من يرتضيه ولو خان العدل نقله الحاكم الى امين غيره وان اختلف المرتهن والمالك **السادس**
في اللواحق وفيه مقاصد **الاول** في احكام متعلقة بالراهن لا يجوز للراهن التصرف في الرهن باستخدام
ولا سكنى ولا اجارة ولو باع او وهب وقف على اجازة المرتهن وفي صحة العتق مع الاجازة تردد والوجه
وكذا المرتهن وينفذ مع اجازة الراهن تردد والوجه المنع لعدم الملك ما لم يسبق الاذن ولو وطئ الراهن
فاحبلها صارت ام ولده ولا يبطل الرهن وهل تباع قيل لا ما دام الولد حيا وقيل نعم لان حق المرتهن اسبق والاول
اشبه ولو وطئها الراهن باذن المرتهن لم تخرج عن الرهن بالوطء ولو اذن له في بيعها فباع بطل الرهن
ولا يجب جعل الثمن رهنا ولو اذن الراهن للمرتهن في البيع قبل الاجل لم يجز للمرتهن التصرف في الثمن الا بعد حلوله
ولو كان بعده صح واذا حل الاجل وتعذر الاداء كان للمرتهن البيع ان كان وكيلا والا رفع امره الى الحاكم ليلزمه البيع
فان امتنع كان له حبسه وله ان يبيع عليه **الثاني** في احكام متعلقة بالرهن الرهن لازم من جهة الراهن ليس له انتزاعه
الا مع اقباض الدين او الابراء منه او تصريح المرتهن باسقاط حقه من الارتهان وفي ذلك بقاء امانة
في يد المرتهن لا يجب تسليمه الا مع المطالبة ولو شرط ان يكون الرهن مبيعا لم يصح ولو غصبه
ثم رهنه صح ولم يزل الضمان وكذا لو كان في يده ببيع فاسد ولو اسقط عنه الضمان صح وما يحصل من الرهن

والهبة اما لو اقر بدين سابق صح وشارك المقر له الغرماء وكذا لو اقر بعين دفعت الى المقر له وفيه تردد
لتعلق حق الغرماء باعيان ماله ولو قال هذا المال مضاربة لغائب قيل يقبل قوله مع يمينه ويقر في يده فان كان
الحاضر وصدقه دفع اليه وان اكذبه قسم بين الغرماء ولو اشترى بخيار وفلس والخيار باق كان له اجازة
البيع وفسخه لانه ليس بابتداء تصرف ولو كان له حق فقبض دونه كان للغرماء منعه ولو اقرضه انسان مالا
بعد الحجر او باعه بثمن في ذمته لم يشارك الغرماء وكان ثابتا في ذمته ولو اتلف مالا بعد الحجر ضمن وضرب
صاحب المال مع الغرماء ولو اقر بمال مطلقا وجهل السبب لم يشارك المقر له الغرماء لاحتمال ما لا يستحق
به المشاركة ولا تحل الديون المؤجلة بالحجر وتحل بالموت

القول في اختصاص الغريم بعين ماله

ومن وجد منهم عين ماله كان له اخذها ولو لم يكن سواها وله ان يضرب مع الغرماء سواء كان وفاء او لم
يكن على الاظهر اما الميت فغرماؤه سواء في التركة الا ان يترك نحوا مما عليه فيجوز حينئذ للبائع اخذ العين
اخذها وهل الخيار في ذلك على الفور قيل نعم ولو قيل بالتراخي جاز ولو وجد بعض المبيع سليما
اخذ الموجود بحصته من الثمن وضرب بالباقي مع الغرماء وكذا ان وجده معيبا بعيب قبل القبض ثم
ضرب بارش النقصان اما لو عاب بشيء من قبل الله سبحانه او جناية من المالك كان مخيرا بين
اخذه بالثمن او تركه ولو حصل منه نماء منفصل كالولد واللبن كان النماء للمشتري وكان له اخذ
الاصل بالثمن ولو كان النماء متصلا كالسمن او الطول فزادت لذلك قيمته قيل له اخذه لان هذا النماء
يتبع الاصل وفيه تردد وكذا لو باعه نخلا وثمرتها قبل بلوغها او بلغت بعد التفليس اما لو اشترى حبا
واحصد او بيضة فاحضنها وصار فرخا لم يكن له اخذه لانه ليس عين ماله ولو باعه نخلا حائلا
فاطلع او اخذ النخل قبل تأبيره لم يتبعها الطلع وكذا لو باع امة حائلا فحبلت ثم فلس واخذ البائع لم يتبعها
الحمل ولو باع شقصا وفلس المشتري كان للشريك المطالبة بالشفعة ويكون البائع اسوة مع الغرماء
في الثمن ولو فلس المستأجر كان للمؤجر فسخ الاجارة ولا يجب عليه امضاؤها وكذا لو بذل الغرماء
الاجرة ولو اشترى ارضا فغرس فيها او بنى ثم فلس كان صاحب الارض احق بها وليس له ازالة
الغروس والابنية وهل له ذلك مع بذل الارش قيل نعم والوجه المنع ثم يباعان ويكون له ما قابل

وفيه مسائل **الاولى** اذا رهن مشاعا وتشاح الشريك والمرتهن في امساكه انتزعه الحاكم و
آجره ان كان له اجرة ثم قسمها بينهما بموجب الشركة والا استأمن عليه من شاء قطعا للنزاع **الثانية**
اذا مات المرتهن انتقل حق الرهانة الى الوارث فان امتنع الراهن من استيمانه كان ذلك له فان اتفقا على امين
والا استأمن عليه الحاكم **الثالثة** اذا فرط في الرهن لزمته قيمته يوم قبضه وقيل يوم هلاكه وقيل اعلى
القيم فلو اختلفا في القيمة كان القول قول الراهن وقيل قول المرتهن وهو الاشبه **الرابعة** اذا اختلفا
فيما على الرهن كان القول قول الراهن وقيل القول قول المرتهن ما لم يستغرق دعواه ثمن الرهن والاول اشهر
الخامسة لو اختلفا في متاع فقال احدهما هو وديعة وقال الممسك هو رهن فالقول قول المالك
وقيل قول الممسك والاول اشبه **السادسة** اذا اذن المرتهن للراهن في البيع ورجع ثم اختلفا
فقال رجعت قبل البيع وقال الراهن بعد البيع كان القول قول المرتهن ترجيحا لجانب الوثيقة اذ الدعويان متكافئتان
السابعة اذا اختلفا فيما يباع به الرهن بيع بالنقد الغالب في البلد ويجبر الممتنع ولو طلب كل واحد منهما نقدا
غير النقد الغالب وتعاسرا ردهما الحاكم الى النقد الغالب لانه الذي يقتضيه الاطلاق ولو كان للبلد نقدان غالبان بيع
باشبههما بالحق **الثامنة** اذا ادعى رهانة شيء فانكر الراهن وذكر ان الرهن غيره وليس هناك بينة بطلت رهانة
ما ينكره المرتهن وحلف الراهن على الآخر وخرجا عن الرهن **التاسعة** لو كان له دينان احدهما به رهن فدفع
اليه مالا واختلفا فالقول قول الدافع لانه ابصر بنيته وان اختلفا في رد الرهن فالقول قول الراهن مع
يمينه اذا لم يكن بينة

كتاب المفلس

المفلس هو الفقير الذي ذهب ماله وفاته والمفلس
هو الذي جعل مفلسا اي منع من التصرف في امواله ولا يتحقق الحجر عليه الا بشروط اربعة **الاول**
ان تكون ديونه ثابتة عند الحاكم **الثاني** ان تكون امواله قاصرة عن ديونه ويحتسب من جملة امواله
معوضات الديون **الثالث** ان تكون حالة **الرابع** ان يلتمس الغرماء او بعضهم الحجر عليه ولو ظهرت
امارات الفلس لم يتبرع الحاكم بالحجر وكذا لو سأل هو الحجر واذا حجر عليه تعلق به منع التصرف لتعلق حق
الغرماء واختصاص كل غريم بعين ماله وقسمة امواله بين غرمائه **القول في منع التصرف** ويمنع
من التصرف احتياطا للغرماء فلو تصرف كان باطلا سواء كان بعوض كالبيع والاجارة او بغير عوض كالعتق

١٦٥

عليه نفقته وكسوته ويتبع في ذلك عادة امثاله الى يوم قسمة ماله فيعطى هو وعياله
نفقة ذلك اليوم ولو مات قدم كفنه على حقوق الغرماء ويقتصر على الواجب **مسائل ثلث**
الاولى اذا قسم الحاكم مال المفلس ثم ظهر غريم نقضها وشاركهم الغريم **الثانية** اذا كان عليه
ديون حالة ومؤجلة قسمت امواله على الحالة خاصة **الثالثة** اذا جنى عبد المفلس كان المجني
عليه اولى به ولو اراد مولاه فكه كان للغرماء منعه **ويلحق بذلك** النظر في حبس المعسر لا يحبس
مع ظهور اعساره ويثبت ذلك بموافقة الغريم او قيام البينة فان تناكرا وكان له مال ظاهر امر
بالتسليم فان امتنع فللحاكم بالخيار بين حبسه حتى يوفي وبين بيع امواله وقسمتها بين غرمائه
وان لم يكن له مال ظاهر وادعى الاعسار فان وجد البينة قضي بها وان عدمها وكان له اصل مال او كان
اصل الدعوى مالا حبس حتى يثبت اعساره واذا شهدت البينة بتلف امواله قضي بها ولم يكلف اليمين ولو لم
تكن البينة مطلعة على باطن امره اما لو شهدت بالاعسار مطلقا لم تقبل حتى تكون مطلعة على اموره بالصحبة
المؤكدة وللغرماء احلافه دفعا للاحتمال الخفي وان لم يعلم له اصل مال وادعى الاعسار قبلت دعواه ولا يكلف
البينة وللغرماء مطالبته باليمين واذا قسم المال بين الغرماء وجب اطلاقه وهل يزول الحجر عنه بمجرد الاداء
ام يفتقر الى حكم الحاكم الاقرب انه يزول بالاداء لزوال سببه **كتاب الحجر** هو المنع والمحجور شرعا هو
الممنوع من التصرف في ماله والنظر في هذا الكتاب في فصلين **الاول** في موجباته وهي ستة الصغر
والجنون والرق والمرض والفلس والسفه فالصغير محجور عليه ما لم يحصل له وصفان البلوغ والرشد
ويعلم البلوغ بانبات الشعر الخشن على العانة سواء كان مسلما او مشركا وخروج المني الذي يكون منه الولد من الموضع المعتاد
كيف كان ويشترك في هذين الذكور والاناث وبالسن وهو بلوغ خمس عشرة سنة للذكر وفي اخرى
بلغ عشرا وكان بصيرا او بلغ خمسة اشبار جازت وصيته واقتص منه واقيمت عليه الحدود الكاملة والانثى
اما الحمل والحيض فليسا بلوغا في حق النساء بل قد يكونان دليلا على سبق البلوغ **تفريع** الخنثى المشكل
بستة ان لم تحيض حكم ببلوغه وان خرج من احدهما لم يحكم به ولو خرجا من فرج الاناث واحدهما من
الذكور حكم ببلوغه **الوصف الثاني** الرشد وهو ان يكون مصلحا لماله وهل يعتبر العدالة فيه تردد

الارض فان امتنع نقبت الارض وبيعت الغروس والابنية منفردة ولو اشترى زيتاً فخلطه بمثله لم يبطل حق البايع من العين وكذا لو خلطه بدونه لانه رضي بدون حقه وان خلطه بما هو اجود قيل يبطل حقه من العين ويضرب بالقيمة مع الغرماء ولو نسج الغزل او قصر الثوب او خبز الدقيق لم يبطل حق البايع من العين وكان للغرماء ما زاد بالعمل ولو صبغ الثوب كان شريكاً للبايع بقيمة الصبغ اذا لم تنقص قيمة الثوب به وكذا لو عمل المفلس فيه عملاً بنفسه كان شريكاً بقدر العمل

ولو اسلف في متاع ثم فلس المسلم اليه قيل ان وجد ماله اخذه والا ضرب مع الغرماء بالقيمة وقيل له الخيار بين الضرب بالثمن وبقيمة المتاع وهو اقوى ولو ولدت الجارية وفلس المشتري كان له انتزاعها وبيعها ولو طالب بثمنها جاز بيعها في ثمن رقبتها دون ولدها واذا جني عليه خطأ تعلق حق الغرماء بالدية وان كان عمداً كان بالخيار بين القصاص وبين اخذ الدية ان بذلت له ولا يتعين عليه قبول الدية لانها اكتساب وهو غير واجب نعم لو كان له دار ودابة وخادم يواجرها وكذا لو كانت له ام ولد وكانت مولدة واذا شهد للمفلس شاهد بمال فان حلف استحق وان امتنع هل يحلف الغرماء قيل لا وهو الوجه ويحبس ما قبض بالدين لان الثمن اثبات حق الغرماء واذا مات المفلس حل ما عليه ولا يحل ما له وفي رواية اخرى يحل وينظر المعسر لا يجوز الزامه ولا مواجرته وفي رواية يدفع الى غرمائه

القول في قسمة ماله يستحب احضار كل متاع في سوقه ليتوفر الرغبة وحضور الغرماء تعرضاً للزيادة وان يبدأ ببيع ما يخشى تلفه وبعده بالرهن لانفراد المرتهن به وان يعول على مناد يرتضي به الغرماء والمفلس دفعاً للتهمة فان تعاسروا عين الحاكم واذا لم يوجد من يتبرع بالبيع ولا بذلت اجرة من بيت المال وجبت اجرته من مال المفلس لان البيع واجب عليه ولا يجوز تسليم مال المفلس الا مع قبض الثمن وان تعاسر التقابض تقابضا معاً ولو اقتضت المصلحة تأخير القسمة قيل يجعل في ذمة ملي احتياطاً والا جعل وديعة لانه موضع ضرورة ولا يجبر المفلس على بيع داره التي يسكنها ويباع منها ما يفضل عن حاجته وكذا امته التي تخدمه ولو باع الحاكم او امينه مال المفلس ثم طلب بزيادة لم يفسخ العقد ولو التمس من المشتري الفسخ لم يجب عليه الاجابة لكن يستحب ويجري عليه نفقته ونفقة من تجب عليه

بالضمان بقوله [illegible] وفيه مسائل الأول في الضامن ولا بد أن يكون مكلفا جائز التصرف

فلا يصح ضمان الصبي ولا المجنون ولو ضمن المملوك لم يصح إلا بإذن مولاه ويثبت ما ضمنه في ذمته

كسبه [illegible] بإذن مولاه وكذا لو شرط أن يكون الضمان من مال معين ولا يشترط علمه بالمضمون

له ولا المضمون عنه وقيل يشترط والأول أشبه لكن لا بد من امتياز المضمون عنه عند الضامن بما يصح

معه القصد إلى الضمان عنه ويشترط رضاء المضمون له ولا عبرة برضاء المضمون عنه لأن الضمان

كالقضاء ولو أنكر بعد الضمان لم يبطل على الأصح ومع تحقق الضمان ينتقل المال إلى ذمة الضامن

ويبرأ المضمون عنه وتسقط المطالبة عنه ولو أبرأ المضمون له المضمون عنه لم يبرأ الضامن

على قول مشهور [illegible]

[illegible]

[illegible] الضامن [illegible]

الضامن [illegible]

الضامن على المضمون عنه [illegible] بإذنه ولو أدى بغير إذنه ولا يرجع إذا ضمن بغير إذنه [illegible]

[illegible] الضامن [illegible] الثاني في الحق المضمون

وهو كل مال ثابت في الذمة [illegible]

[illegible]

[illegible] كمال الجعالة [illegible] الكتابة [illegible]

[illegible]

[illegible]

[illegible]

[illegible]

الوصفان كان [illegible] وكذا الولي يفصل الرشد ولو طعن في السن وكيل رشيد [illegible]

بما يلائمه من التصرفات [illegible] على المكاسبة في المبايعة وتحفظه من الانخداع وكذا

[illegible] الصبية و[illegible] التي [illegible] بالاستقلال [illegible] ولا يستباح [illegible] من اهله

او بما يناسبه من الكمال المناسبة لها و[illegible] الرشد [illegible] الرجال في الرجال [illegible] الرجال والنساء والنساء

[illegible] واما السفيه [illegible] الامر [illegible] باع ولكمال [illegible]

[illegible] واقر بما [illegible] وظهاره و خلعه واقراره بالنسب [illegible]

[illegible] المال [illegible] الاذن [illegible] او كما [illegible] بيع [illegible]

[illegible] اذن له الولي في النكاح جاز [illegible] فان [illegible] والولي [illegible]

[illegible] لا باذن الولي والاجر [illegible] من [illegible] الوصية [illegible]

[illegible] الثالثة [illegible] في [illegible] والوصي [illegible]

لا يثبت [illegible] للمفلس [illegible] ولو [illegible] في السفيه [illegible] والولي [illegible]

لا يتولى الحاكم النيابة [illegible] عليه [illegible] البيع [illegible]

وان تلف [illegible]

يضمن الثالثة [illegible]

الرابعة الولاية في مال الطفل والمجنون للاب والجد للاب فان لم يكونا فللوصي فان لم يكن فللحاكم [illegible]

والفاسق [illegible] الولاية في مال [illegible] الحاكم [illegible]

[illegible]

كذا [illegible]

[illegible]

والمحال عليه والمحتال ومع تحققها يتحول المال الى المحال عليه ويبرأ المحيل وان لم يبرئه المحتال

على الاظهر ويصح ان يحيل على من ليس عليه دين لكن يكون ذلك بالضمان اشبه واذا احال على الملي لم يجب القبول

لكن لو قبل لزم وليس له الرجوع ولو افتقر اما لو قبل الحوالة جاهلا بحاله ثم بان وقت الحوالة

كان له الفسخ والعود على المحيل فاذا احال بما عليه ثم احال المحال عليه بذلك المال صح وكذا لو ترامت

الحوالة واذا قضى المحيل الدين بعد الحوالة فان كان بمسألة المحال عليه رجع عليه وان تبرع لم يرجع ويبرأ

المحال عليه وتصح في المال الذي يكون معلوما ثابتا في الذمة سواء كان له مثل كالطعام او لا مثل له كالعبد والثوب

[illegible] تساوي المالين جنسا ووصفا تفصيا من التسلط على المحال عليه اذ لا يجب عليه ان يدفع الا مثل ما عليه وفيه تردد ولو ادى

فقبل واذا طالبه بما اداه فادعى المحيل انه كان له عليه مال فانكر المحال عليه فالقول قوله مع يمينه ويرجع

على المحيل وتصح الحوالة بمال الكتابة بعد حلول النجم وهل تصح قبله قيل لا ولو باع السيد مكاتبه سلعة فاحاله

بثمنها جاز ولو كان له على اجنبي دين فاحاله عليه بمال الكتابة صح لانه يجب تسليمه [illegible]

مسائل الاولى اذا قال احلتك عليه فقبض وقال المحيل قصدت الوكالة وقال المحتال انما احلتني

بما عليك فالقول قول المحيل لانه اعرف بلفظه وفيه تردد اما لو لم يقبض واختلفا فقال وكلتك

فقال بل احلتني فالقول قول المحيل قطعا ولو انعكس الفرض فالقول قول المحتال الثانية اذا كان له

دين على اثنين وكل منهما كفيل لصاحبه وعليه لآخر مثل ذلك فاحاله عليهما صح وان حصل الرفق في

الثالثة اذا احال المشتري البائع بالثمن ثم رد المبيع بالعيب السابق بطلت الحوالة لانها تتبع البيع

وفيه تردد فان لم يكن البائع قبض المال فهو باق في ذمة المحال عليه للمشتري وان كان البائع

قبضه فقد برئ المحال عليه ويستعيده المشتري من البائع [illegible]

المشتري بالعيب او بامر حادث لم تبطل الحوالة [illegible] بطلان البيع

الحوالة في الموضعين القسم الثالث في الكفالة وهي التعهد بالنفس ويعتبر رضا الكفيل والمكفول له دون

المكفول عنه ويصح حالة ومؤجلة على الاظهر ومع الاجل [illegible] واذا اشترط الاجل

فلا بد ان يكون معلوما وللمكفول له مطالبة الكفيل بالمكفول عنه عاجلا ان كانت مطلقة

١٦٩

ويلزمه ما تقوم به البينة انه كان ثابتاً في ذمته وقت الضمان لا ما يوجد في كتاب ولا ما يقرّ به المضمون
عنه ولا ما يحلف عليه المضمون له برد اليمين اما لو ضمن ما تشهد به عليه لم يصح لانه لا يعلم ثبوته
في ذمته وقت الضمان **الثالث** في اللواحق وفيه مسائل **الاولى** اذا ضمن عهدة الثمن لزمه دركه في
كل موضع يثبت بطلان البيع من رأس اما لو تجدد الفسخ بالتقايل او تلف المبيع قبل القبض لم يلزم
الضامن ورجع على البائع وكذا لو فسخ المشتري بعيب سابق او لاحق بالارش لم يرجع على الضامن لان ذلك
استحقاق ثابت عند العقد وفيه تردد **الثانية** اذا خرج المبيع مستحقاً رجع على الضامن اما لو خرج
بعضه رجع على الضامن بما قابل المستحق وكان المشتري بالخيار فان فسخ رجع بما قابل الباقي على البائع خاصة **الثالثة**
اذا ضمن ضامن للمشتري درك ما يحدثه من بناء او غرس لم يصح لانه ضمان ما لم يجب وقيل كذا لو ضمنه البائع
والوجه الجواز لانه لازم بنفس العقد **الرابعة** اذا كان على اثنين مال فضمن كل واحد منهما ما على صاحبه
تحول ما كان على كل واحد منهما الى صاحبه فلو قضى احدهما ما ضمنه برئ وبقي على الاخر ما ضمن عنه ولو ابرأ الغريم
احدهما برئ مما ضمنه دون شريكه **الخامسة** اذا رضي المضمون له من الضامن ببعض المال او ابرأه من بعضه
لم يرجع على المضمون عنه الا بما اداه ولو دفع عوضاً عن مال الضمان رجع باقل الامرين **السادسة** اذا ضمن عنه دينارا
باذنه فدفعه الى الضامن فقد قضى ما عليه ولو قال ادفعه الى المضمون له فدفعه برئ ولو دفع المضمون عنه
الى المضمون له بغير اذن الضامن برئ الضامن والمضمون عنه **السابعة** اذا ضمن باذن المضمون عنه ثم دفع
وانكر المضمون له القبض كان القول قوله مع يمينه فان شهد المضمون عنه للضامن قبلت شهادته مع انتفاء
التهمة ومع عدم القبول لانتقال المال ولو لم يكن مقبولا وحلف المضمون له كان له مطالبة الضامن مرة ثانية
ويرجع الضامن على المضمون عنه بما اداه اولاً ولو لم يشهد المضمون عنه رجع الضامن بما اداه اخيراً
ولو قيل يرجع باقل الامرين كان حسناً **الثامنة** اذا ضمن المريض في مرضه ومات فيه خرج ما ضمنه من ثلث تركته
التاسعة اذا كان الدين مؤجلاً فضمنه حالاً لم يصح وكذا لو كان الى شهرين فضمنه الى شهر لان
الفرع لا يرجح على الاصل وفيه تردد **المقصد الثاني** في الحوالة والكلام في العقد وفي شروطه واحكامه
الاول فالحوالة عقد شرع لتحويل المال من ذمة الى ذمة مشغولة بمثله ويشترط فيها رضا المحيل والمحال عليه والمحتال

من الطرفين مع استكمال شرائطه إلا أن يتفقا على شيء وإذا اصطلح الشريكان على أن يكون الربح

والخسران على أحدهما وللآخر رأس ماله صح ولو كان معهما درهمان فادعاهما أحدهما وادعى الآخر أحدهما كان

لمدعيهما درهم ونصف وللآخر ما بقي وكذا لو أودعه إنسان درهمين وآخر درهما وامتزج الجميع ثم تلف درهم

ولو كان لواحد ثوب بعشرين درهما وللآخر ثوب بثلاثين ثم اشتبها فإن خيّر أحدهما صاحبه فقد

أنصفه وإن تعاسرا بيعا وقسم ثمنهما فأعطي صاحب العشرين سهمين من خمسة والآخر ثلاثة وإذا

بان أحد العوضين مستحقا بطل الصلح ويصح الصلح عن عين بعين أو منفعة وعن منفعة بعين أو منفعة

أو بدراهم صح ولم يكن فرعا للبيع ولا يعتبر فيه ما يعتبر في الصرف على الأشبه ولو أتلف على رجل ثوبا

قيمته درهم فصالحه على درهمين صح على الأشبه لأن الصلح وقع عن الثوب لا عن الدرهم ولو ادعى دارا

فأنكر من هي في يده ثم صالحه المنكر على سكنى سنة صح ولم يكن لأحدهما الرجوع وكذا لو أقر له بالدار ثم

صالح وقيل له الرجوع لأنه هنا فرع العارية والأول أشبه ولو ادعى اثنان دارا في يد ثالث بسبب موجب للشركة

كالميراث فصدق المدعى عليه أحدهما وصالحه على ذلك النصف بعوض فإن كان بإذن صاحبه صح الصلح

في النصف أجمع وكان العوض بينهما وإن كان بغير إذنه صح في حقه وهو الربع وبطل في حصة الشريك

وهو الربع الآخر أما لو ادعى كل واحد النصف من غير سبب موجب للشركة لم يشتركا فيما يقر به

لأحدهما ولو ادعى عليه فأنكر فصالحه المدعي على سقي زرعه أو شجره بمائه قيل لا يجوز لأن العوض هو الماء وهو

مجهول وفيه وجه آخر مأخذه جواز بيع الشرب أما لو صالحه على إجراء الماء إلى سطحه أو ساحته صح

بعد العلم بالموضع الذي يجري الماء منه وإذا قال المدعى عليه صالحني عليه لم يكن إقرارا لأنه قد يصح

مع الإنكار أما لو قال بعني أو ملكني كان إقرارا ويلحق بذلك أحكام النزاع في الأملاك

وهي مسائل الأولى يجوز إخراج الرواشن والأجنحة إلى الطرق النافذة إذا كانت عالية لا تضر

بالمارة ولو عارض فيها مسلم على الأصح ولو كانت مضرة وجب إزالتها ولو أظلم بها الطريق قيل

لا يجب إزالتها ويجوز فتح الأبواب المستجدة فيها أما الطرق المرفوعة فلا يجوز إحداث باب فيها

ولا جناح ولا غيره إلا بإذن أربابها سواء كان مضرا أو لم يكن لأنه مختص بهم وكذا لو أراد

١٧١

وبعد الاجل ان كانت مؤجلة فان سلمه تسليما تاما فقد برئ وان امتنع كان له حبسه حتى يحضره او
يؤدي ما عليه ولو قال ان لم احضره كان علي كذا لم يلزمه الا احضاره دون المال ولو قال علي كذا الى كذا ان لم
احضره وجب عليه ما شرط من المال ومن اطلق غريما من يد صاحب الحق قهرا ضمن احضاره او اداء ما عليه
ولو كان قاتلا لزمه احضاره او دفع الدية ولا بد من كون المكفول معينا فلو قال كفلت احد
هذين لم يصح وكذا لو قال كفلت بزيد او عمرو وكذا لو قال كفلت بزيد فان لم آت به فبعمرو

ويلحق بهذا الباب مسائل **الاولى** اذا احضر الغريم قبل الاجل وجب تسلمه اذا كان لا ضرر عليه ولو قيل
لا يجب كان اشبه ولو سلمه وكان ممنوعا من تسلمه بيد قاهرة لم يبرأ الكفيل ولو كان محبوسا في حبس الحاكم
تسلمه لانه متمكن من استيفاء حقه وليس كذلك لو كان في حبس ظالم **الثانية** اذا كان المكفول غائبا
وكانت الكفالة حالة انظر بمقدار ما يمكنه الذهاب اليه والعود به وكذا ان كانت مؤجلة اخر بعد حلولها
بمقدار ذلك **الثالثة** اذا تكفل بتسليمه مطلقا انصرف الى بلد العقد وان عين موضعا لزم
ولو دفعه في غيره لم يبرأ وقيل اذا لم يكن في نقله كلفة ولا في تسلمه ضرر وجب تسلمه وفيه تردد
الرابعة لو اتفقا على الكفالة وقال الكفيل لا حق لك عليه كان القول قول المكفول له لان الكفالة
تستدعي ثبوت حق **الخامسة** اذا تكفل رجلان برجل فسلمه احدهما لم يبرأ الآخر ولو قيل بالبراءة
كان حسنا ولو تكفل لرجلين برجل ثم سلمه الى احدهما لم يبرأ من الآخر **السادسة** اذا مات المكفول
برئ الكفيل وكذا لو جاء المكفول وسلم نفسه **السابعة** لو قال الكفيل ابرأت المكفول فانكر المكفول له كان
القول قوله مع يمينه فلو رد اليمين على الكفيل فحلف برئ من الكفالة ولم يبرأ المكفول من المال **الثامنة** لو كفل
الكفيل آخر وترامت الكفالات جاز **التاسعة** لا تصح كفالة المكاتب على تردد **العاشرة** لو تكفل برأسه او بدنه
او بوجهه صح لانه قد يعبر بذلك عن الجملة عرفا ولو تكفل بيده او رجله واقتصر لم يصح اذ لا يمكن
احضار ما شرطه مجردا ولا يسري الى الجملة

كتاب الصلح وهو عقد شرع لقطع التجاذب
وليس فرعا على غيره ولو افاد فائدته ويصح مع الاقرار والانكار الا ما احل حراما او حرم حلالا وكذا
يصح مع علم المصطلحين بما وقعت المنازعة فيه ومع جهالتهما به دينا كان او عينا وهو لازم من

مع يمينه ولو تنازعا في السقف قبل أن حلفا قضي به لهما وقيل لصاحب العلو وقيل يقرع بينهما وهو حسن

السادسة اذا خرجت أغصان شجرة الى ملك الجار وجب عطفها ان امكن والا قطعت من حد ملكه وان امتنع صاحبها قطعها الجار ولا يتوقف على اذن الحاكم ولو صالحه على بقائه في الهواء لم يصح على تردد اما لو صالحه على طرحه على الحائط جاز مع تقدير الزيادة ثقلا وانتهاءها

السابعة اذا كان لانسان بيوت الخان السفلى ولآخر بيوت العليا وتداعيا الدرجة قضي بها لصاحب العلو مع يمينه ولو كان تحت الدرجة خزانة كانت بينهما ولو تداعيا الصحن قضي منه بما يسلك فيه الى العلو بينهما وما خرج عنه لصاحب السفلى

الثامنة اذا تنازع راكب الدابة وقابض لجامها قضي للراكب مع يمينه وقيل هما سواء في الدعوى والاول اقوى اما لو تنازعا ثوبا وفي يد احدهما اكثره فهما سواء وكذا لو تنازعا عبدا ولاحدهما عليه ثياب اما لو تداعيا جملا ولاحدهما عليه حمل كان الترجيح لدعواه ولو تداعيا غرفة على بيت احدهما وبابها الى غرفة الآخر كان الرجحان لدعوى صاحب البيت

كتاب الشركة

والنظر في فصول

الاول في اقسامها

الشركة اجتماع حقوق الملاك في الشيء الواحد على سبيل الشياع ثم المشترك قد يكون عينا وقد يكون منفعة وقد يكون حقا وسبب الشركة قد يكون ارثا وقد يكون عقدا وقد يكون مزجا وقد يكون حيازة والاشبه في الحيازة اختصاص كل واحد بحيازته ثم لو اقتلعا شجرة او اغترفا ماء دفعة تحققت الشركة وكل المزج اصل المالين بالآخر بحيث لا يتميزان تحققت فيهما الشركة اختيارا كان المزج او اتفاقا ويتساوى المالين في الجنس والصفة سواء كان اثمانا او عروضا اما مع الاختلاف كالحنطة والشعير والسمسم فلا يتحقق فيه بالمزج بل قد يحصل بالارث او العقود الناقلة كالابتياع والاستيهاب ولو اراد الشركة فيما لا مثل له باع كل واحد منهما حصة مما في يده بما في يد الآخر ولا تصح الشركة بالاعمال كالخياطة والنساجة ولو عمل كل واحد منهما بانفراده ... شيئا واحدا عوضا عن اجرته ما تحققت الشركة في ذلك الشيء ولا بالوجوه ولا شركة المفاوضة

١٤٣

لا يستطرق فيه دفعاً للشبهة ويجوز فتح الروازن والشبابيك ومع ذلك فلا اعتراض
ولو صالحهم على إحداث روشن قيل لا يجوز لأنه لا يصح إفراد الهواء بالبيع ... ولو كانت
داران باب كل واحدة إلى زقاق غير نافذ جاز أن يفتح بينهما باباً ولو أحدث في الطريق المرفوعة
جناحاً جاز إزالته لكل من له عليه استطراق ولو كان في زقاق بابان أحدهما أدخل من الآخر فصار الأول ...
الآخر ... ما بين البابين ولو كان في الزقاق فاضل إلى صدرها ... فيهما
فيه سواء ويجوز للداخل أن يقدم بابه وكذا للخارج ولا يجوز للخارج أن يدخل بابه وكذا الداخل
ولو أخرج بعض أهل الدرب النافذ روشناً لم يكن لمقابله معارضته ولو استوعب عرض الدرب
ولو سقط ذلك الروشن فسبق جاره إلى عمل روشن لم يكن للأول منعه لأنها فيه سرع كالسبق
إلى القعود في المسجد **الثانية** إذا التمس وضع جذوعه على حائط جاره لم يجب على الجار إجابته ولو كان
خشبة واحدة لكن يستحب ولو أذن جاز الرجوع قبل الوضع إجماعاً وبعد الوضع لا يجوز لأن ...
التأبيد ... مع الضمان أو الواجب لم يعد الطرح إلا بإذن مستأنف وفيه قول آخر
صالحه على الوضع ابتداءً جاز بعد أن يذكر عدد الخشب ووزنها وطولها **الثالثة** إذا تداعيا
جداراً مطلقاً ولا بينة فمن حلف عليه مع نكول صاحبه قضي له وإن حلفا أو نكلا قضي به
بينهما ولو كان متصلاً ببناء أحدهما كان القول قوله مع يمينه وكذا لو كان لأحدهما عليه
جذع أو جذوع قيل لا يقضى بها وقيل يقضى مع اليمين وهو أشبه ولا ترجح دعوى أحدهما بالخوارج
التي في الحيطان ولا الروازن ولو اختلفا في خص قضي لمن إليه معاقد القمط عملاً بالرواية
الرابعة لا يجوز للشريك في الحائط التصرف فيه ببناء ولا تسقيف ولا إدخال خشبة إلا بإذن شريكه
ولو انهدم لم يجبر شريكه على المشاركة في عمارته وكذا لو كانت الشركة في دولاب أو بئر أو نهر
وكذا لا يجبر صاحب السفل ولا العلو على بناء الجدار الذي يحمل العلو ولو هدمه بغير إذن شريكه وجب عليه
إعادته وكذا لو هدمه بإذنه وشرط إعادته **الخامسة** إذا تنازع صاحب السفل والعلو في
جدران البيت فالقول قول صاحب البيت مع يمينه ولو كانت في جدران الغرفة فالقول قول صاحبها مع يمينه

الثانية لو حاش صيدا او احتطب واحتش بنية انه له ولغيره لم تؤثر تلك النية وكان
باجمعه له خاصة وهل يفتقر المخير في تملك المباح الى نية التملك قيل لا وفيه تردد الثالثة لو كان
بينهما مال بالسوية فاذن احدهما لصاحبه في التصرف على ان يكون الربح بينهما نصفين لم يصح
لانه لا شركة للعامل في مال الآمر ولا تركة وان حصل الاقتراح بل يكون بضاعة الرابعة اذا
اشترى احد الشريكين شيئا فادعى انه اشتراه لهما وانكر فالقول قول المشتري مع يمينه لانه
ابصر بنيته ولو ادعى انه اشتراه لهما فانكر الشريك فالقول ايضا قوله لما قلناه الخامسة
لو باع احد الشريكين سلعة بينهما وهو وكيل في القبض وادعى المشتري تسليم الثمن الى البائع وصدقه الشريك
برئ المشتري من حقه وقبلت شهادته على القابض في النصف الآخر وهو حصة البائع لارتفاع التهمة عنه
في ذلك اما لو ادعى تسليمه الى الشريك فصدقه البائع لم يبرأ المشتري من شيء من الثمن لان حصته
البائع لم تسلم اليه ولا الى وكيله والشريك ينكر فالقول قوله مع يمينه قيل تقبل شهادة البائع
والمنع في المسئلتين اشبه السادسة لو باع اثنان عبدين كل واحد منهما لواحد منهما بانفراده
صفقة بثمن واحد مع تفاوت قيمتهما قيل يصح وقيل يبطل لان الصفقة تجري مجرى عقدين فيكون
ثمن كل واحد منهما مجهولا اما لو كان العبدان لهما وكانا لواحد وكذا لو كان لكل واحد قفيز من حنطة
بانفراده فباعاهما صفقة صح لانقسام الثمن عليهما بالنسبة السابعة قد بينا ان الشركة بالابدان
باطلة فان تميزت اجرة عمل احدهما عن صاحبه اختص بها وان اشتبهت تصالحا على [illegible]
مثل عملهما واعطى كل واحد [illegible] مثل عمله الثامنة اذا باع الشريكان سلعة صفقة
ثم استوفى احدهما منه شيئا شاركه الآخر فيه التاسعة اذا اشتركا للاحتطاب والاحتشاش
الا بمدة [illegible] معينة [illegible] الاجارة [illegible] الثانية لو [illegible]
[illegible] النفقة [illegible] كتاب المضاربة وهي [illegible]
في [illegible] وهي جائزة من الطرفين لكل منهما فسخها سواء نض المال او كان به عروض ولو اشترط فيها الاجل
لكن لو قال ان مرت بك سنة فلا تشتر بعدها او لا تبع صح لانه من مقتضى العقد وليس

وانما تصح بالاموال ويتساوى الشريكان في الربح والخسران مع تساويه ولو كان لاحدهما زيادة كان له من الربح
بقدر راس ماله وكذا عليه من الخسارة ولو شرط لاحدهما زيادة في الربح مع تساوي المالين او التساوي
في الربح والخسران مع تفاوت المالين قيل تبطل الشركة اعني الشرط والتصرف الموقوف عليه ويأخذ
كل منهما ربح ماله ولكل منهما اجرة مثل عمله بعد وضع ما قابل عمله في ماله وقيل تصح الشركة والشرط
والاول اظهر هذا اذا عملا في المال اما لو كان العامل احدهما وشرطت الزيادة للعامل صح ويكون بالقراض
اشبه واذا اشترك المال لم يجز لاحد الشركاء التصرف فيه الا مع اذن الباقين وان حصل الاذن لاحدهم
تصرف هو دون الباقين ويقتصر من التصرف على ما اذن له فان اطلق له الاذن تصرف كيف شاء وان
عين له السفر في جهة لم يجز له الاخذ في غيرها او الاذن في نوع من التجارة لم يتعد الى سواها ولو كان لكل واحد من الشريكين
اذنا جاز لهما التصرف وان انفردا ولو شرطا الاجتماع لم يجز الانفراد ولو تعدى المتصرف ما حد له ضمن ولكل
من الشركاء الرجوع في الاذن والمطالبة بالقسمة لانها غير لازمة وليس لاحدهما المطالبة باقامة راس المال بل
يقتسمان العين الموجودة ما لم يتفقا على البيع ولو شرط التاجيل في الشركة لم يصح ولكل منهما ان
يفسخ متى شاء ولا يضمن الشريك ما تلف في يده لانه امانة الا مع التعدي او التفريط في الاحتفاظ ويقبل قوله
مع يمينه في دعوى التلف سواء ادعى سببا ظاهرا كالغرق والحرق او خفيا كالسرق وكذا القول
قوله مع يمينه لو ادعى عليه الخيانة او التفريط وتبطل الاذن بالجنون والموت الثاني
في القسمة وهي تمييز الحق من غيره وليست بيعا سواء كان فيها رد او لم يكن ولا تصح الا
باتفاق الشركاء ثم هي تنقسم فكل ما لا ضرر في قسمته يجبر الممتنع مع التماس الشريك القسمة
وتكون بتعديل السهام والقرعة اما لو اراد احد الشركاء التخيير فالقسمة جائزة لكن لا يجبر الممتنع
عنها وكل ما فيه ضرر كالجوهر والسيف والعضائد الضيقة لا يجبر على قسمته ولو اتفق الشركاء على
القسمة ولا يقسم الوقف لان الحق ليس بمنحصر في المتقاسمين ولو كان الملك الواحد وقفا وطلقا صح
القسمة لانه تمييز للوقف من غيره الثالث في لواحق هذا الباب وهي مسائل الاولى لو دفع انسان دابة وآخر راوية
الى سقاء على الاشتراك في الحاصل لم تنعقد الشركة وكان ما يحصل للسقاء وعليه اجرة مثل الدابة والراوية

العقد فروع لو قال بع هذه السلعة فاذا نض ثمنها فهو قراض لم يصح لان المال ليس مملوكا

عند العقد ولو مات رب المال وبالمال متاع فاقره الوارث لم يصح لان الاول بطل ولا يصح

القراض بالعروض ولو اختلفا في قدر راس المال فالقول قول العامل مع يمينه لانه اختلاف في

المقبوض ولو خلط العامل مال القراض بماله بغير اذن المالك خلطا لا يتميز ضمن لانه تصرف غير

مشروع الثالث في الربح وتلزم الحصة بالشرط دون الاجرة على الاصح ولا بد ان يكون الربح مشاعا

فلو قال خذه قراضا والربح لي فسد ويمكن ان يجعل بضاعة نظرا الى المعنى وفيه تردد وكذا التردد لو قال

والربح لك اما لو قال خذه فاتجر به والربح لي كان بضاعة ولو قال والربح لك كان قرضا ولو شرط احدهما شيئا

معينا والباقي بينهما فسد لعدم الوثوق بحصول الزيادة فلا يتحقق الشركة ولو قال خذه على النصف

صح وكذا لو قال على ان الربح بيننا ويقضى بالربح بينهما نصفين ولو قال على ان لك النصف صح ولو قال على

ان لي النصف واقتصر لم يصح لانه لم يعين للعامل ولو شرط لغلامه حصة معهما صح عمل الغلام او لم

يعمل ولو شرط لاجنبي وكان عاملا صح وان لم يكن عاملا فسد وفيه وجه آخر ولو قال لاثنين لكما نصف الربح صح وكانا فيه

سواء ولو فضل احدهما صح ايضا وان كان عملهما سواء ولو اختلفا في نصيب العامل فالقول قول المالك مع يمينه

ولو دفع قراضا في مرض الموت وشرط ربحا صح وملك العامل الحصة ولو قال العامل ربحت كذا ورجع لم يقبل رجوعه وكذا لو ادعى الغلط اما لو قال ثم خسرت او قال

الربح قبل العامل يملك حصته من الربح بظهوره ولا يتوقف على وجوده ناضا الرابع في اللواحق وهي

مسائل الاولى العامل امين لا يضمن ما يتلف الا عن تفريط او خيانة وقوله مقبول في التلف وهل يقبل في الرد

فيه تردد اظهره انه لا يقبل الثانية اذا اشترى من ينعتق على رب المال فان كان باذنه صح وينعتق فان فضل من

المال عن ثمنه شيء كان الفاضل قراضا ولو كان في العبد فضل ضمن صاحب المال حصة العامل من الزيادة

والوجه الاجرة وان كان بغير اذنه وكان الشراء بعين المال بطل وان كان في الذمة وقع الشراء للعامل الا ان يذكر

رب المال الثالثة لو كان المال لامراة فاشترى زوجها فان كان باذنها بطل النكاح وان كان بغير اذنها قيل

يصح الشراء وقيل يبطل لان عليها في ذلك ضررا وهو اشبه الرابعة اذا اشترى العامل اباه فان

كذلك لو قال على اني لا املك فيها معك لان ذلك منافٍ لمقتضى العقد ولو اشترط ان لا يشتري
الا من زيد ولا يبيع الا عليه صح وكذا لو قال على ان لا يشتري الا الثوب الفلاني او ثمرة
البستان الفلاني وسواء كان وجود ما اشار اليه عاماً او نادراً ولو شرط ان يشتري اصلاً يشترك في
نمائه كالشجر او الغنم قيل يفسد لان مقتضاه التصرف في راس المال وفيه تردد واذا اذن له في التصرف تولى
بالاطلاق ما يتولاه المالك من عرض القماش والنشر والطي واحرازه وقبض الثمن وايداعه الصندوق
واستيجار من جرت العادة باستيجاره كالدلال والوزان والحمال عملاً بالعرف ولو استأجر للاول
ضمن الاجرة ولو تولى الاخير بنفسه لم يستحق اجرة وينفق في السفر كمال نفقته من اصل المال على
الاظهر ولو كان لنفسه مال غير مال القراض فالوجه التقسيط ولو انتزع المالك المال منه
فنفقة عوده من خاصته وللعامل ابتياع المعيب والرد بالعيب واخذ الارش كل ذلك مع
الغبطة ويقتضي الاطلاق الاذن في البيع نقداً بثمن المثل من نقد البلد ولو خالف لم يمض الا مع اجازة
المالك وكذا يجب ان يشتري بعين المال ولو اشترى في الذمة لم يصح الا مع الاذن ولو اشترى في الذمة لا معه ولم يذكر المالك
تعلق الثمن به ظاهراً ولو امره بالسفر الى جهة فسافر الى غيرها او امره بابتياع شيء معين فابتاع غيره ضمن ولو
ربح والحال هذه كان الربح بينهما بموجب الشرط وموت كل واحد منهما يبطل المضاربة لانها في المعنى وكالة

الثاني في مال القراض ومن شرطه ان يكون عيناً وان يكون دراهم او دنانير وفي القراض بالنقرة
تردد ولا يصح بالفلوس ولا بالورق المغشوش سواء كان الغش اقل او اكثر ولا بالعروض ولو دفع
آلة الصيد كالشبكة بحصة فاصطاد كان للصائد وعليه اجرة الآلة ويصح القراض بالمال
المشاع ولا بد ان يكون معلوم القدر ولا تكفي المشاهدة وقيل يصح مع الجهالة ويكون القول قول
العامل مع التنازع في قدره ولو احضر مالين وقال قارضتك بايهما شئت لم ينعقد بذلك
قراض واذا اخذ من مال القراض ما يعجز عنه ضمن ولو كان له في يد غاصب مال فقارضه عليه
صح ولم يبطل الضمان فاذا اشترى به ودفع المال الى البائع برئ لانه قضى دينه باذنه ولو كان له دين
لم يجز ان يجعله مضاربة الا بعد قبضه وكذا لو اذن للعامل في قبضه من الغريم ما لم يجدد العقد

لا يجوز للمضارب ان يشتري جارية يطاها وان اذن له المالك وقيل يجوز مع الاذن اما لو احلها له بعد الشراء

السادسة عشرة اذا مات وفي يده اموال مضاربة فان علم مال احدهم بعينه كان احق به وان جهل كانوا

فيه سواء وان جهل كونه مضاربة قضي به ميراثا

كتاب المزارعة والمساقاة

اما المزارعة فهي معاملة على الارض بحصة من حاصلها وعبارتها ان يقول زارعتك او ازرع هذه الارض او سلمتها اليك وما جرى مجراه مدة معلومة بحصة معينة من حاصلها وهو عقد لازم لا ينفسخ الا بالتقايل او بموت احد المتعاقدين والكلام اما في شروطه واما في احكامه

اما الشروط فثلاثة الاول ان يكون النماء مشاعا بينهما تساويا فيه او تفاضلا فلو شرط احدهما الربع لم يصح وكذا لو اختص كل واحد منهما بنوع من الزرع دون صاحبه كان يشترط احدهما الهرف والآخر الافل وما يزرع على الجداول والآخر في غيرها ولو شرط احدهما قدرا من الحاصل وما زاد عليه بينهما لم يصح لجواز ان لا يحصل الزيادة لو شرط احدهما على الآخر شيئا يضمنه له من غير الحاصل مضافا الى الحصة قيل يصح وقيل يبطل والاول اشبه ويكره اجارة الارض للزراعة بالحنطة او الشعير مما يخرج منها والمنع اشبه وان يوجرها بالاكثر مما استاجرها به الا ان يحدث فيها حدثا او يوجرها بجنس غيرها

الثاني تعيين المدة واذا شرط مدة معينة بالايام او الاشهر صح ولو اقتصر على تعيين المزروع من غير ذكر المدة فوجهان احدهما يصح لان لكل زرع امدا فيبنى على العادة كالقراض والآخر يبطل لانه عقد لازم فهو كالاجارة فيشترط فيه تعيين المدة دفعا للغرر لان امد الزرع غير مضبوط وهو اشبه ولو مضت المدة والزرع باق كان للمالك ازالته على الاشبه سواء كان بسبب الزارع كالتفريط او من قبل الله سبحانه كتأخير المياه او تغيير الاهوية وان اتفقا على التبقية بعوض او غيره صح ان شرط ضمنا اقتضى في زرع الى تعيين المدة الزائدة ولو شرط في العقد تاخيره ان بقي بعد المدة المشترطة بطل الاتفاق للجهالة باشتراط التبقية للمدة ولو ترك الزارع حتى انقضت المدة لزمه اجرة المثل ولو كان استاجرها لزمه الاجرة

الثالث ان تكون الارض مما يمكن الانتفاع بها بان يكون لها ماء اما من نهر او بئر او عين او مصنع ولو انقطع في اثناء المدة فللمزارع الخيار لعدم الانتفاع اذا زارع عليها او استاجرها للزراعة

ربح انعتق نصيبه من الربح ويسعى المعتق في باقي قيمته موسرا كان العامل او معسرا **الخامسة** اذا
فسخ المالك صح كان للعامل اجرة المثل الى ذلك الوقت ولو كان بالمال عروض قيل كان له ان يبيع
والوجه المنع ولو رضي المالك قيل يجب عليه ان ينض المال والوجه انه لا يجب ولو كان سلفا كان عليه جبايته
وكذا لو مات رب المال وهو عروض كان له البيع الا ان يمنعه الوارث وفيه قول آخر **السادسة** اذا قارض
العامل غيره فان كان باذنه وشرط الربح بين العامل الثاني والمالك صح ولو شرط لنفسه لم يصح لانه لا عمل له وان كان
بغير اذنه لم يصح القراض الثاني فان ربح كان نصف الربح للمالك والنصف الآخر للعامل الاول وعليه اجرة الثاني وقيل للمالك
ايضا لان الاول لم يعمل وقيل بين العاملين ويرجع الثاني على الاول بنصف الاجرة والاول احسن **السابعة** اذا
قال دفعت اليه مالا قراضا فانكر فاقام المدعي بينة فادعى العامل التلف قضي عليه بالضمان وكذا
لو ادعى عليه وديعة وغيرها من الامانات اما لو كان جوابه لا يستحق شيئا او ما اشبهه قبل
الثامنة اذا تلف مال القراض او بعضه بعد دورانه في التجارة احتسب التالف من الربح وكذا لو تلف قبل
ذلك وفي هذا تردد **التاسعة** اذا قارض اثنان واحدا وشرطا له النصف منهما وتفاضلا
في النصف الآخر مع التساوي في المال كان فاسدا لفساد الشرط وفيه تردد **العاشرة** اذا اشترى عبدا للقراض فتلف الثمن
قبل القبض قيل يلزم صاحب المال ثمنه دائما ويكون الجميع رأس ماله وقيل ان كان اذن له في الشراء في الذمة
فكذلك والا كان باطلا ولا يلزم الثمن احدهما **الحادية عشرة** اذا نض قدر الربح فطلب احدهما القسمة فان
اتفقا صح وان امتنع المالك لم يجبر فان اقتسما وبقي رأس المال معه فخسر رد العامل اقل الامرين واحتسب المالك **الثانية
عشرة** لا يصح ان يشتري رب المال من العامل شيئا من مال القراض ولا ان يأخذ منه بالشفعة وكذا لا
يشتري من عبده القن وله الشراء من المكاتب **الثالثة عشرة** اذا دفع مالا قراضا وشرط ان يأخذ له بضاعة قيل لا
يصح لان العامل في القراض لا يعمل ما لا يستحق عليه اجرا وقيل يصح القراض ويبطل الشرط ولو قيل بصحتهما كان حسنا
الرابعة عشرة اذا كان مال القراض مائة فخسر عشرة واخذ المالك عشرة ثم عمل بها الساعي فربح كان رأس المال
تسعة وثمانين الا تسعا لان المأخوذ محسوب من رأس المال فهو كالموجود فاذا المال في تقدير تسعين فاذا قسم الخسران
وهو عشرة على التسعين كانت حصة العشرة المأخوذة دينارا وتسعا فيوضع ذلك من رأس المال **الخامسة عشرة**

يجوز لصاحبها الا ان يخرج من الزرع بالخيار في القلع والرد فان قبل كان استقرار ذلك مشروطا
بالسلامة فلو تلف الزرع بآفة سماوية او ارضية لم يكن عليه شيء **واما المساقاة** فهي معاملة على
اصول ثابتة بحصة من ثمرها **والنظر فيها** يستدعي فصولا **الاول** العقد وصيغته ان
يقول ساقيتك او عاملتك او سلمت اليك او ما اشبهه وهي لازمة كالاجارة وتصح قبل ظهور
الثمرة وهل تصح بعد ظهورها فيه تردد والاظهر الجواز بشرط ان يبقى للعامل عمل وان قل مما يستزاد به الثمرة
ولا تبطل بموت المساقي ولا بموت العامل على الاشبه **الثاني** ما يساقى عليه وهو كل اصل ثابت له ثمرة ينتفع بها
مع بقائه فتصح المساقاة على النخل والكرم وشجر الفواكه وفيما لا ثمر له اذا كان له ورق ينتفع به كالتوت والحناء
ولو ساقى على ودي او شجر غير ثابت لم يصح اقتصارا على موضع الوفاق اما لو ساقى على ودي مغروس وقدر مدة
يحمل فيها غالبا صح ولو لم يحمل فيها ولو قصرت المدة المشترطة عن ذلك غالبا او كان الاحتمال على السواء لم يصح
الثالث المدة ويعتبر فيها شرطان ان تكون مقدرة بزمان لا يحتمل الزيادة والنقصان وان تكون
مما يحصل فيها الثمرة غالبا **الرابع** العمل واطلاق المساقاة يقتضي قيام العامل بما فيه مستزاد الثمرة من
الاصلاح وازالة الحشيش المضر بالاصول وتهذيب الجريد والسقي والتلقيح والعمل بالناضح
وتعديل الثمرة واللقاط واصلاح موضع التشميس ونقل الثمرة اليه وحفظها وقسمتها وعلى صاحب الاصل
بناء الجدار وعمل ما يستقى به من دولاب او دالية وانشاء النهر والكش للتلقيح وقيل يلزم ذلك العامل وهو حسن
لان به يتم التلقيح ولو شرط شيئا من ذلك على العامل صح بعد ان يكون معلوما ولو شرط العامل
[illegible] عمل الساقي بالمساقاة لان الفائدة لا تستحق الا بالعمل ولو ساقى العامل من يعمل معه [illegible]
من الفائدة وشرط الباقي على [illegible] جاز ولو شرط ان يعمل غلام المالك معه جاز لانه ضم مال
الى مال اما لو شرط ان يعمل الغلام لخاص العامل لم يجز وفيه تردد والجواز اشبه وكذا لو شرط عليه
اجرة الاجراء او شرط خروج اجرتهم من الاصل **الخامس** في الفائدة ولا بد ان يكون للعامل جزء منها مشاعا فلو
اضرب عن ذكر الحصة بطلت المساقاة وكذا لو شرط احدهما الانفراد بالثمرة لم تصح المساقاة وكذا لو شرط
شيئا معينا وما زاد بينهما او قدر لنفسه ارطالا وللعامل ما فضل او عكس ذلك او جعل حصة

ورجع بما قابل المدة المتخلفة واذا اطلق المزارعة زرع ما شاء وان عين الزرع لم يجز التعدي ولو زرع

ما هو اضر والحال هذه كان لمالكها اجرة المثل ان شاء او المسمى مع الارش ولو كان اقل ضررا جاز ولو

زارع عليها او آجرها للزراعة ولا ماء لها مع علم المزارع لم يتخير ومع الجهالة له الفسخ اما لو استأجرها

مطلقا ولم يشترط الزراعة لم يفسخ لامكان الانتفاع بها بغير الزرع وكذا لو شرط الزراعة وكانت في بلاد تسقيها

الغيث غالبا ولو استأجر للزراعة ما لا ينحسر عنه الماء لم يجز لعدم الانتفاع ولو رضي بذلك المستأجر جاز ولو قيل بالمنع

لجهالة الارض كان حسنا وان كان قليلا يمكن معه بعض الزرع جاز ولو كان الماء ينحسر عنها تدريجا لم يصح لجهالة

وقت الانتفاع ولو شرط الغرس والزرع افتقر الى تعيين مقدار كل واحد منهما لتفاوت ضرريهما

وكذا لو استأجر لزرعين او غرسين مختلفي الضرر **الرابع** اذا استأجر ارضا مدة معينة ليغرس

فيها ما يبقى بعد المدة غالبا قيل يجب على المالك ابقاؤه او ازالته مع الارش وقيل له ازالته كما لو غرس بعد المدة

والاول اشبه **واما احكامها** فتشتمل على مسائل **الاولى** اذا كان من احدهما الارض حسب ومن الآخر

البذر والعمل والعوامل صح بلفظ المزارعة وكذا لو كان من احدهما الارض والبذر ومن الآخر العمل او

من احدهما الارض والعمل ومن الآخر البذر نظرا الى الاطلاق ولو كان بلفظ الاجارة لم يصح لجهالة

العوض اما لو آجره بمال معلوم مضمون في الذمة او معين من غيرها جاز **الثانية** اذا تنازعا

في المدة فالقول قول منكر الزيادة مع يمينه وكذا لو اختلفا في قدر الحصة فالقول قول صاحب البذر فان

اقام كل واحد منهما بينة قدمت بينة العامل وقيل يرجع الى القرعة والاول اشبه **الثالثة** لو اختلفا

فقال الزارع اعرتنيها وانكر المالك وادعى الحصة او الاجرة ولا بينة فالقول قول صاحب الارض ويثبت له

اجرة المثل مع يمين الزارع وقيل يستعمل القرعة والاول اشبه وللزارع تبقية الزرع الى اوان اخذه

لانه مأذون فيه اما لو قال غصبتنيها حلف المالك وكان له ازالته والمطالبة باجرة المثل وارش الارض ان عابت وطم الحفر

الرابعة للمزارع ان يشارك غيره وان يزارع عليها غيره ولا يتوقف على اذن المالك لكن لو شرط المالك

الزرع بنفسه لم تجز المشاركة الا باذنه **الخامسة** خراج الارض ومؤونتها على صاحبها الا ان

يشترطه على الزارع **السادسة** كل موضع يحكم فيه ببطلان المزارعة يجب لصاحب الارض اجرة المثل

١٨٠

يشترط على العامل او بينهما العاشرة الفائدة تملك بالظهور وتجب الزكاة فيها على كل واحد
منهما اذا بلغ نصيبه نصاباً تتمة اذا دفع ارضاً الى رجل ليغرسها على ان الغرس بينهما كانت المغارسة
باطلة والغرس لصاحبه ولصاحب الارض ازالته وله الاجرة لفوات ما حصل بالاذن لسببه وعليه ارش النقصان
بالقلع ولو دفع القيمة ليكون الغرس له لم يجبر الغارس كما لو دفع الغارس الاجرة لم يجبر صاحب الارض
على التبقية **كتاب الوديعة** والنظر في امور ثلاثة **الاول** العقد وهو استنابة في الحفظ ويفتقر الى
ايجاب وقبول ويقع بكل عبارة دلت على معناه ويقبل بالفعل الدال على القبول ولو طرح الوديعة عنده
لم يلزمه حفظها اذا لم يقبلها وكذا لو اكره على قبضها لم يضمنها لو اهمل واذا
استودع وجب عليه الحفظ ولا يلزمه دركها لو تلفت من غير تفريط او اخذت منه قهراً نعم لو تمكن من
الدفع وجب ولو لم يفعل ضمن ولا يجب تحمل الضرر الكثير بالدفع كالجرح واخذ المال ولو انكرها فطولب باليمين
ظلماً جاز الحلف مورياً بما يخرج به عن الكذب وهي عقد جائز من طرفيه تبطل بموت كل واحد منهما
وبجنونه ويلزمه حفظها بما جرت العادة بحفظها كالثوب في الصندوق والدابة في
الاصطبل والشاة في المراح او ما يجري مجرى ذلك ويلزمه سقي الدابة وعلفها امره بذلك او لم يامره
ان يسقيها بنفسه وبغلامه اتباعاً للعادة ولا يجوز اخراجها من منزله لذلك الا مع الضرورة كعدم
التمكن من سقيها او علفها في منزله او شبه ذلك من الاعذار ولو قال المالك لا تعلفها او لا تسقها
لم يجز القبول بل يجب عليه سقيها وعلفها نعم لو اخل بهما والحال هذه لم يضمن لان المالك اسقط الضمان
ولو عين له موضع الاحتفاظ اقتصر عليه ولو نقلها ضمن الا الى احرز او مثله على قول
ولا يجوز نقلها الى ما دونه ولو كان حرزاً الا مع الخوف من ابقائها فيه ولو قال لا تنقلها من هذا الموضع ضمن
بالنقل كيف كان الا ان يخاف تلفها فيه ولو قال وان تلفت لا يقبل وديعة الطفل ولا المجنون ويضمن القابض
ولا يبرأ بردها اليهما [illegible]
اذا ظهر للمودع امارة الموت وجب الاشهاد بها ولو لم يشهد وانكر الورثة كان القول قولهم ولا يمين
عليهم الا ان يدعى عليهم العلم [illegible]

بينهما وللآخر ما عداها ويجوز أن يفرد كل نوع بحصة مخالفة للحصة من النوع الآخر إذا كان

العامل عالماً بمقدار كل نوع ولو شرط مع الحصة من النماء حصة من الأصل الثابت لم يصح لأن مقتضى

المساقاة جعل الحصة من الفائدة وفيه تردد ولو ساقاه بالنصف إن سقى بالناضح وبالثلث إن سقى بالسائح

بطلت المساقاة لأن الحصة لم تتعين وفيه تردد ويكره أن يشترط رب الأرض على العامل مع الحصة

شيئاً من ذهب أو فضة لكن يجب الوفاء بالشرط ولو تلفت الثمرة لم يلزم

الفصل السادس في أحكامها وهي مسائل

الأولى كل موضع تفسد فيه المساقاة فللعامل أجرة المثل والثمرة لصاحب الأصل الثانية إذا استأجر أجيراً

للعمل بحصة منها فإن كان بعد بدو صلاحها جاز وإن كان قبل ظهورها لم يجز وإن كان بعد الظهور وقبل بدو الصلاح بشرط القطع

صح وإن استأجره بالثمرة أجمع لم يصح وإن استأجره ببعضها قيل لا يصح والجواز أشبه الثالثة إذا

قال ساقيتك على هذا البستان بكذا على أن أساقيك على الآخر بكذا قيل يبطل والجواز أشبه الرابعة لو كان الأصل

بين اثنين فقال أحدهما لآخر ساقيتك على أن لك من حصتي النصف ومن حصة الآخر الثلث صح بشرط أن يكون

عالماً بقدر نصيب كل واحد منهما ولو كان جاهلاً بطلت المساقاة لتجهل الحصة الخامسة إذا هرب العامل لم تبطل

المساقاة فإن بذل العمل عنه باذل أو دفع إليه الحاكم من بيت المال ما يستأجر عنه فلا خيار وإن تعذر ذلك كان له

الفسخ لتعذر العمل ولو لم يفسخ وتعذر الوصول إلى الحاكم كان له أن يشهد أنه يستأجر عنه ويرجع عليه على تردد

السادسة إذا ادعى أن العامل خان أو سرق أو أتلف أو فرط فتلف وأنكر فالقول قوله مع يمينه

وإذا ثبتت الخيانة هل ترفع يده أو يستأجر من يكون معه من أصل الثمرة والوجه أن يده لا ترفع عن

حصته من الربح وللمالك رفع يده عما عداه ولو ضم المالك إليه أميناً كانت أجرته على المالك خاصة السابعة

إذا ساقاه على أصول فبانت مستحقة بطلت المساقاة والثمرة للمستحق وللعامل الأجرة على المساقي

ولو اقتسما الثمرة وتلفت كان للمالك الرجوع على الغاصب بدرك الجميع ويرجع الغاصب على

العامل بما حصل له وقيل يرجع على كل واحد منهما بما حصل له وقيل له الرجوع على

العامل بالجميع إن شاء لأن يده عادية والأول أشبه إلا أن يكون العامل عالماً به الثامنة ليس للعامل

أن يساقي غيره لأن المساقاة إنما تصح على أصل مملوك للمساقي التاسعة خراج الأرض على المالك إلا أن يشترط

١٨٥

صدقه على الاذن لم يضمن وان نوى الانتفاع على الاشبه السابعة اذا اقام المالك بينة على الوديعة بعد الانكار فصدقها ثم ادعى التلف قبل الانكار لم تسمع دعواه لانه مكذب لها بانكاره

الثامنة اذا اعترف له بحرز العبد لعلته والمبادرة بما جرت العادة فان اخّر مع التمكن ضمن وتقبل قوله في ردها الى صاحبها التاسعة اذا اعترف بالوديعة ثم مات وجهلت عينها قيل تخرج من اصل تركته ولو كان له غرماء وضاقت التركة حاصّهم المستودع وفيه تردد العاشرة اذا كان في يده وديعة فادعاها اثنان فان صدق احدهما قبل وان اقر لهما فلكل منهما ان يحلّفه وان قال لا ادري أقرّت في يده حتى يثبت لها المالك وان ادعيا علمه كان عليه اليمين الحادية عشرة اذا فرط واختلفا في القيمة فالقول قول المالك مع يمينه وقيل القول قول الغارم مع يمينه وهو اشبه الثانية عشرة اذا مات المودع سلمت الوديعة الى الوارث فان كانوا جماعة سلمت الى الكل او الى من يقوم مقامهم ولو سلمها الى البعض من غير اذن ضمن حصص الباقين

كتاب العارية

وهي عقد ثمرته التبرع بالمنفعة ويقع بكل لفظ يشتمل على الاذن في الانتفاع وليس بلازم لاحد المتعاقدين والكلام في فصول اربعة الاول في المعير ولا بد ان يكون مكلفا جائز التصرف فلا تصح اعارة الصبي ولا المجنون ولو اذن الولي جاز للصبي مع مراعاة المصلحة وكما لا يليها عن نفسه كذا لا يصح ولا يستعير غيره الثاني في المستعير وله الانتفاع بما جرت العادة به في الانتفاع بالمعار ولو نقص من العين شيء او تلفت بالاستعمال من غير تعدّ لم يضمن الا ان يشترط ذلك في العارية ولا يجوز للمحرم ان يستعير من محلّ صيدا لانه ليس له امساكه ولو امسكه ضمنه وان لم يشترط عليه ولو كان الصيد في يد محرم فاستعاره المحل جاز لان ملك المحرم زال عنه بالاحرام وكذا ما اخذ من شبهه من الصيد تملكا ولو استعار من الغاصب وهو لا يعلم كان الضمان على الغاصب وللمالك الزام المستعير بما استوفاه من المنفعة ويرجع على الغاصب لانه اذن له في استيفائها بغير عوض والوجه تعلق الضمان بالغاصب حسب وكذا لو تلفت العين في يد المستعير ولو كان عالما كان ضامنا ولم يرجع على الغاصب ولو اغرم الغاصب رجع على المستعير الثالث في العين المعارة

المودع غاصباً لها فيمنع منها ولو مات فطلبها وارثه وجب انكارها وجبت اعادتها على المغصوب منه ان عرف

وان جهل عرّفت سنة ثم جاز التصدق بها عن المالك ويضمن المتصدق ان كره صاحبها ولو كان الغاصب

مزجها بماله ثم اودع الجميع فان امكن المستودع تمييز المالين رد عليه ماله ومنع الآخر وان لم يمكن تمييزهما وجب

اعادتهما على الغاصب **الثاني** في موجبات الضمان وينظمها قسمان التفريط والتعدي **اما التفريط**

فكأن يطرحها فيما ليس بحرز او يترك سقي الدابة او علفها او نشر الثوب الذي يفتقر الى النشر او

يودعها من غير ضرورة ولا اذن او يسافر بها كذلك مع خوف الطريق ومع امنه او يطرح قيمتها في الموضع الذي

تتعقبها ولذا لو ترك سقي الدابة وعلفها مدة لا تصبر عليه في العادة فماتت به **واما التعدي** فمثل

ان يلبس الثوب او يركب الدابة او يخرجها من حرزها لينتفع بها نعم لو نوى الانتفاع لم يضمن بمجرد النية ولو طلبت

فامتنع من الرد مع القدرة ضمن وكذا لو جحدها ثم قامت عليه بينة او اعترف بها ضمن لو خلطها بماله بحيث

وكذا لو اودعه مالاً في كيس مختوم ففتح ختمه وكذا لو اودعه كيسين فمزجهما وكذا لو امره باجارتها لحمل

فأجرها لاثقل او لاشق كالقطن والحديد ولو جعلها المالك في حرز مقفل ثم اودعها ففتح المودع

الحرز واخذ بعضها ضمن الجميع ولو لم يكن مودعة في حرز او كان موضعه في حرز المودع فأخذ بعضها ضمن

ما اخذ ولو اعاد بدله لم يبرأ ولو اعاده ومزجه ضمن ما اخذ ولو اعاد بدله ومزجه ببقية الوديعة ضمن

الجميع لانه لا يتميز **الثالث** في اللواحق وهي مسائل **الاولى** يجوز السفر بالوديعة اذا خاف تلفها مع الاقامة

ثم لا يضمن ولا يجوز السفر مع ظهور امارة الخوف فان سافر والحال هذه ضمن **الثانية** لا يبرأ المودع الا

بردها الى المالك او وكيله فان فقد فالى الحاكم مع العذر ومع عدم العذر يضمن ولو فقد الحاكم وخشي

جاز ايداعها من ثقة ولو تلفت لم يضمن **الثالثة** لو قدر على الحاكم فدفعها الى الثقة ضمن **الرابعة**

اذا اراد السفر فدفنها ضمن الا ان يخشى المعاجلة **الخامسة** لو اعاد الوديعة بعد التفريط

الى الحرز لم يبرأ وكذا لو لم يكن الا باستيمان يبرأ وكذا لو ابرأه من الضمان ولو اكره على دفعها الى غير المالك

دفعها ولا ضمان **السادسة** اذا انكر الوديعة او اعترف وادعى التلف او ادعى الرد ولا بينة فالقول قوله وللمالك

احلافه على الاشبه اما لو دفعها الى غير المالك وادعى الاذن فانكر فالقول قول المالك مع يمينه ولو

الراكب ثبت عليه أجرة المثل لا المسمّى وهو الأشبه ولو كان الاختلاف عقيب العقد من غير
انتفاع كان القول قول الراكب لأن المالك يدّعي عقداً وهذا ينكره **السابعة** إذا استعار
شيئاً لينتفع به في شيء فانتفع به في غيره ضمن وإن كان له أجرة لزمته أجرة مثله **الثامنة** إذا
جحد العارية بطل استئمانه ولزمه الضمان مع ثبوت الإعارة **التاسعة** إذا ادّعى التلف
فالقول قوله مع يمينه ولو ادّعى الرد فالقول قول المالك مع يمينه **العاشرة** لو فرّط في
العارية كان عليه قيمتها عند التلف إذا لم يكن لها مثل وقيل أعلى القيم من حين التفريط إلى وقت التلف
والأول أشبه ولو اختلفا في القيمة كان القول قول المستعير وقيل القول قول المالك والأول أشبه

كتاب الإجارة

وفيه فصول أربعة **الأول** في العقد وثمرته تمليك المنفعة بعوض
معلوم ويفتقر إلى إيجاب وقبول والعبارة الصريحة عن الإيجاب آجرتك ولا يكفي ملكتك أما لو قال
ملكتك سكنى هذه الدار سنة مثلاً صحّ وكذا أعرتك لتحقق القصد إلى المنفعة ولو قال بعتك
الدار ونوى الإجارة لم يصحّ وكذا لو قال بعتك سكناها سنة لاختصاص لفظ البيع بنقل الأعيان وفيه تردد
والإجارة عقد لازم لا تبطل إلا بالتقايل أو بأحد الأسباب المقتضية للفسخ ولا تبطل بالبيع ولا بالعذر مهما كان
الانتفاع ممكناً وهل تبطل بالموت المشهور بين الأصحاب نعم وقيل لا تبطل بموت المؤجر وتبطل بموت
المستأجر وقال آخرون لا تبطل بموت أحدهما وهو الأشبه وكل ما صحّ إعارته صحّ إجارته وإجارة المشاع جائزة كالمقسوم
والعين المستأجرة أمانة لا يضمنها المستأجر إلا بتعدٍّ أو تفريط وفي اشتراط ضمانها من غير ذلك تردد أظهره المنع
وليس في الإجارة خيار المجلس ولو شرط الخيار لأحدهما أو لهما جاز سواء كانت معيّنة كأن يستأجر هذا العبد أو هذه
الدار أو في الذمة كأن يستأجره ليخيط له ثوباً **الثاني** في شرائطها وهي ستة **الأول** أن يكون المتعاقدان
كاملين جائزي التصرف فلو آجر المجنون لم تنعقد إجارته وكذا الصبي غير المميز وكذا المميز إلا بإذن وليّه
وفيه تردد **الثاني** أن تكون الأجرة معلومة بالوزن أو الكيل فيما يكال أو يوزن ليتحقق انتفاء الغرر وقيل تكفي
المشاهدة وهو حسن وتملك الأجرة بنفس العقد معجّلة مع الإطلاق أو مع اشتراط التعجيل ولو شرط
التأجيل صحّ بشرط أن يكون معلوماً وكذا لو شرطها في نجوم وإذا وقف على عيب في الأجرة

كل ما يصح الانتفاع به مع بقاء عينه كالثوب والدابة وتصح استعارة الارض للزرع والغرس والبناء
ويقتصر المستعير على القدر الماذون فيه وقيل يجوز ان يستبيح ما دونه في الضرر كان يستعير ارضا
للغرس فيزرع والاول اشبه كذا يجوز استعارة كل حيوان له منفعة كفحل الضراب والكلب والسنور والعبد
للخدمة والمملوكة ولو كان المستعير اجنبيا منها ويجوز استعارة الشاة للحلب وهي المنحة
ولا يستباح وطي الامة بالعارية وفي استباحتها بلفظ الاباحة تردد اشبهه الجواز وتصح الاعارة
مطلقة ومدة معينة وللمالك الرجوع ولو اذن له في البناء او الغرس ثم امره بالازالة
وجبت الاجابة وكذا في الزرع ولو قبل ادراكه على الاشبه وعلى الآذن الارش وليس له المطالبة بالازالة
من دون الارش ولو اعاره ارضا للدفن لم يكن له اجباره على قلع الميت وللمستعير ان يدخل الى الارض
ويستظل بشجرها ولو اعاره حائطا لطرح خشبة فطالبه بازالتها كان له ذلك الا ان يكون اطرافها
الاخر مثبتة في بناء المستعير فيؤدي الى خرابه واجباره على ازالة الجذوع عن ملكه فيه تردد ولو اذن
له في غرس شجرة فانقلعت جاز ان يغرس غيرها استصحابا للاذن الاول وقيل يفتقر الى اذن مستانف وهو
اشبه ولا يجوز اعارة العين المستعارة الا باذن المالك ولا اجارتها لان المنافع ليست مملوكة للمستعير وان
كان له استيفاؤها الرابع في الاحكام المتعلقة بها وفيه مسائل الاولى العارية امانة لا تضمن الا بالتفريط
في الحفظ او التعدي او اشتراط الضمان وتضمن اذا كانت ذهبا او فضة وان لم يشترط الا ان يشترط سقوط
الضمان الثانية اذا رد العارية الى المالك او وكيله برئ ولو ردها الى الحرز لم يبرأ ولو استعار الدابة الى
مسافة فتجاوزها ضمن ولو اعادها الى الاولى لم يبرأ الثالثة يجوز للمستعير بيع غروسه وابنيته في الارض
المستعارة للمعير ولغيره على الاشبه الرابعة اذا حمل السيل حبا الى ملك انسان فنبت
كان لصاحب الارض ازالته ولا يضمن الارش كما في اغصان الشجرة البارزة الى ملكه الخامسة اذا
نقصت بالاستعمال ثم تلفت وقد شرط ضمانها ضمن قيمتها يوم تلفها لان النقصان
غير مضمون السادسة اذا قال الراكب اعرتنيها وقال المالك اجرتكها فالقول قول
الراكب لان المالك مدع للاجرة وقيل القول قول المالك في عدم العارية فاذا سقطت دعوى الراكب

لزمته الاجرة وفيه تفصيل وكذا لو استأجر دارا وسلمها ومضت المدة ولم يسكن او استأجره
لقلع ضرسه فمضت المدة التي يمكن ايقاع ذلك فيها ولم يقلعه المستأجر استقرت الاجرة اما
لو زال الالم عقيب العقد سقطت الاجرة ولو استأجر شيئا فتلف قبل قبضه بطلت الاجارة وكذا لو تلف
عقيب قبضه اما لو انقضى بعض المدة ثم تلف وتجدد فسخ الاجارة صح فيما مضى وبطل في الباقي ويرجع من الاجرة
بما قابل المتخلف من المدة ولا بد من تعيين ما يحمل على الدابة اما بالمشاهدة واما بتقديره بالكيل
او الوزن او ما يرفع الجهالة ولا يكفي ذكر المحمل ولا الراكب غير معين لتحقق الاختلاف في الخفة
والثقل ولا بد مع ذكر المحمل من ذكر طوله وعرضه وعلوه وهل هو مكشوف او مغطى وجنس غطائه و
لو استأجر دابة للحمل فلا بد من تعيينه بالمشاهدة او ذكر جنسه وصفته وقدره وكذا لا يكفي
ذكر الالات المحمولة ما لم يعين قدرها وجنسها ولا يكفي اشتراط حمل الزاد ما لم يعينه واذا
فنى فليس له حمل بدله ما لم يشترط واذا استأجر دابة افتقر الى مشاهدتها فان لم تكن مشاهدة
فلا بد من ذكر جنسها ووصفها وكذا الذكورة والانوثة اذا كانت للركوب ليسقط اعتبار ذلك في
الحمل ويلزم موجر الدابة كل ما يحتاج اليه في امكان الركوب من الرحل والقتب وآلته والحزام والزمام
وفي رفع المحمل وشده تردد اظهره اللزوم ولو استأجرها للدوران بالدولاب افتقر الى مشاهدة الا
لة في الثقل والخفة ولو استأجرها للزراعة فان كان لحرث جريب معلوم فلا بد من مشاهدة الارض او وصفها
وان كان لعمل مدة كفى تقدير المدة وكذا في اجارة الدابة لسفر مسافة معينة ولا بد من تعيين
وقت السير ليلا او نهارا الا ان تكون هناك عادة فيستغنى بها ويجوز ان يستأجر اثنان جملا
او غيره للعقبة ويرجع في التناوب الى العادة واذا اكترى دابة فسار عليها زيادة عن العادة او
ضربها كذلك او كبحها باللجام من غير ضرورة ضمن ولا تصح اجارة العقار الا مع التعيين بالمشاهدة او
بالاشارة الى موضع معين او موصوف بما يرفع الجهالة ولا تصح اجارته في الذمة لما يتضمن من الغرر
استيجار الخياط والنساج للنساج واذا استأجره مدة فلا بد من تعيين الصانع دفعا للغرر الناشئ من
تفاوتهم في الصنعة ولو استأجره لحفر البئر لا بد من تعيين الارض وقدر نزولها وسعتها ولو حفر قليلا فانهار

سابق على القبض كان له الفسخ والمطالبة بالعوض إن كانت الأجرة مضمونة وإن كانت معينة كان له الرد ولا أرش ولو أفلس المستأجر بالأجرة فسخ المؤجر إن شاء ولا يجوز أن يؤجر المسكن ولا الخان ولا الأجير بأكثر مما استأجره إلا أن يؤجر بغير جنس الأجرة أو يحدث ما يقابل التفاوت وكذا لو سكن بعض الملك لم يجز أن يؤجر الباقي بزيادة عن الأجرة والجنس واحد ويجوز بأكثرها ولو استأجره ليحمل له متاعاً إلى موضع معين بأجرة في وقت معين فإن قصر عنه نقص من أجرته شيئاً جاز ولو شرط سقوط الأجرة إن لم يوصله فيه لم يجز وكان له أجرة المثل وإذا قال كل شهر بكذا صح في شهر وله في الزائد أجرة المثل إن سكن وقيل تبطل لجهالة الأجرة والأول أشبه

فروع الأول لو قال إن خطته فارسياً فلك درهم وإن خطته رومياً فلك درهمان صح الثاني لو قال إن عملت هذا العمل في اليوم فلك درهمان وفي غد درهم فيه تردد أظهره الجواز ويستحق الأجير الأجرة بنفس العمل سواء كان في ملكه أو ملك المستأجر ولا يتوقف تسليم أحدهما على الآخر وكل موضع يبطل فيه عقد الإجارة تجب فيه أجرة المثل مع استيفاء المنفعة أو بعضها سواء زادت عن المسمى أو نقصت ويكره أن يستعمل الأجير قبل أن يقاطعه على الأجرة وأن يضمن إلا مع التهمة

الثالث أن تكون المنفعة مملوكة إما تبعاً للملك العين أو منفردة وللمستأجر أن يؤجر إلا أن يشترط عليه استيفاء المنفعة بنفسه ولو شرط ذلك فسلم العين المستأجرة إلى غيره ضمنها ولو آجر غير المالك تبرعاً قيل بطلت وقيل وقفت على إجازة المالك وهو حسن

الرابع أن تكون المنفعة معلومة إما بتقدير العمل كخياطة الثوب المعلوم وإما بتقدير المدة كسكنى الدار والعمل على الدابة مدة معينة وفي تقدير المدة والعمل مثل أن يستأجره ليخيط هذا الثوب في هذا اليوم قيل يبطل لأن استيفاء العمل في المدة قد لا يتفق وفيه تردد وإذا قدر بالمدة لم يجز للأجير الخاص وهو الذي يستأجر مدة معينة أن يعمل لغير المستأجر إلا بإذنه ولو كان مشتركاً جاز وهو الذي يستأجر لعمل مجرد عن المدة وتملك المنفعة بنفس العقد كما تملك الأجرة به وهل يشترط اتصال مدة الإجارة بالعقد قيل نعم ولو أطلق بطلت وقيل الإطلاق يقتضي الاتصال وهو أشبه ولو عين شهراً متأخراً عن العقد قيل يبطل والوجه الجواز وإذا سلم العين المستأجرة ومضت مدة يمكن فيها استيفاء المنفعة

ضمن قيمتها وقت لعدائه ولو اختلفا في القيمة كان القول قول المالك ان كانت باقية وقيل قول
المستاجر على كل حال وهو اشبه **الثالثة** من تقبل عملا لم يجز ان يقبله غيره بنقيصة
الا ان يحدث فيه ما يستبيح به الفضل ولا يجوز تسليمه الى غيره الا باذن المالك ولو سلم من غير اذن
ضمن **الرابعة** يجب على المستاجر سقي الدابة وعلفها ولو اهمل ضمن **الخامسة** اذا افسد الصانع ضمن ولو كان
حاذقا كالقصار يحرق والحجام يجني في حجامته والختان يختن فيسبق موساه الى الحشفة او يتجاوز حد الختان
وكذا البيطار مثل ان يحيف على الحافر او يفصد فيقتل او يجني ما يضر الدابة ولو احتاط واجتهد
ولو تلف في يد الصانع لا بسببه من غير تفريط ولا تعد لم يضمن على الاصح وكذا الملاح والمكاري لا يضمنان الا ما تلف
عن تفريط على الاشهر **السادسة** من استاجر اجيرا لينفذه في حوائجه كانت نفقته على المستاجر الا ان يشترط
على الاجير **السابعة** اذا اجر مملوكه فافسد كان ذلك لازما لمولاه في سعيه وكذا لو اجر نفسه باذن
مولاه **الثامنة** صاحب الحمام لا يضمن الا ما اودع وفرط في حفظه ولو تعدى فيه **التاسعة** اذا اسقط الاجرة
بعد تحققها في الذمة صح ولو اسقط المنفعة المعينة لم تسقط لان الابراء لا يتناول الا ما هو في الذمة
العاشرة اذا اجر مملوكه ثم اعتقه لم تبطل الاجارة وتستوفي المنفعة التي تناولها العقد ولا يرجع العبد
على المولى باجرة مثل عمله بعد العتق ولو اجر الوصي صبيا مدة يعلم بلوغه فيها بطلت في المتيقن وفي المحتمل
اتفاق البلوغ فيه يتخير الصبي بعد بلوغه وقيل لم يتردد **الحادية عشرة** اذا تسلم اجير ليعمل
له صنعة فهلك لم يضمنه صغيرا كان او كبيرا حرا او عبدا **الثانية عشرة** اذا دفع سلعة
الى غيره ليعمل فيها عملا فان كان ممن عادته ان يستاجر لذلك العمل كالغسال والقصار فله اجرة
مثل عمله وان لم يكن له عادة وكان العمل مما له اجرة فله المطالبة لانه ابصر بنيته وان لم يكن مما له اجرة
بالعادة لم يلتفت الى مدعيها **الثالثة عشرة** كل ما يتوقف عليه توفية المنفعة فعلى الموجر كالخيوط في
الخياطة والمداد في الكتابة ويدخل المفتاح في اجارة الدار لان الانتفاع لا يتم الا به **الرابع** في التنازع وفيه مسائل **الاولى**
اذا تنازعا في اصل الاجارة فالقول قول المنكر مع يمينه وكذا لو اختلفا في قدر المستاجر وكذا لو اختلفا في
قدر الاجرة فالقول قول المستاجر **الثانية** اذا ادعى الصانع او الملاح او المكاري

١٩١

أو بعضها لم يلزم الأجير إزالته وكان ذلك إلى المالك ولو حفر بعض ما قوطع عليه ثم تعذر حفر الباقي

لصعوبة الأرض أو مرض الأجير أو غير ذلك قوّم حفرها وما حفر منها ورجع عليه بنسبته من الأجرة

وفي المسألة قول آخر مستند إلى رواية مهجورة ويجوز استيجار المرأة للرضاع مدة معينة بإذن الزوج

فإن لم يأذن فيه تردد والجواز أشبه إذ لا يمنع الرضاع حقه ولا بد من مشاهدة الصبي وهل يشترط

ذكر الموضع الذي ترضعه فيه قيل نعم وفيه تردد وإن مات الصبي أو المرضعة بطل العقد ولو مات أبوه هل

يبطل بني على القولين ولو استأجر شيئاً مدة معينة لم يجب له تقسيط الأجرة على أجزائها سواء كانت

قصيرة أو متطاولة ويجوز استيجار الأرض لتعمل مسجداً ويجوز استيجار الدراهم والدنانير إن تحققت

لها منفعة حكمية مع بقاء عينها **تفريع** لو استأجره لحمل عشرة أقفزة من صبرة فاعتبرها

ثم حملها فكانت أكثر فإن كان المعتبر هو المستأجر لزمته أجرة المثل عن الزيادة وضمن الدابة

لو تلفت لتحقق العدوان وإن اعتبرها المؤجر لم يضمن المستأجر أجرة ولا قيمة وإن كان المعتبر

أجنبياً لزمته أجرة الزيادة **الخامس** أن تكون المنفعة مباحة فلو آجره مسكناً ليحرز فيه خمراً

أو دكاناً ليبيع فيه آلة محرمة أو أجيراً ليحمل له مسكراً لم تنعقد الإجارة وربما قيل بالتحريم وانعقاد

الإجارة لإمكان الانتفاع في غير المحرم والأول أشبه لذلك ... ولم ينعقد وهل يجوز استيجار

الحائط المزوّق للتنزه قيل نعم وفيه تردد **السادس** أن تكون المنفعة مقدوراً على

تسليمها فلو آجر عبداً آبقاً لم يصح ولو ضم إليه شيئاً فيه تردد ولو منعه المؤجر منه سقطت

الأجرة وهل له أن يلتزم ويطالب المؤجر بالتفاوت فيه تردد والأظهر نعم ولو منعه ظالم قبل القبض

كان بالخيار بين الفسخ والرجوع على الظالم بأجرة المثل ولو كان بعد القبض لم تبطل وكان له الرجوع على الظالم

وإذا انهدم المسكن كان للمستأجر فسخ الإجارة إلا أن يعيده صاحبه ويمكّنه منه وفيه تردد ولو تمادى

في إعادته فسخ المستأجر ورجع بنسبة ما تخلف من الأجرة إن كان سلّمها إليه **الثالث**

في أحكامها وفيه مسائل **الأولى** إذا وجد المستأجر بالعين المستأجرة عيباً كان له الفسخ أو الرضا

بالأجرة من غير نقصان ولو كان العيب مما يفوت به بعض المنفعة **الثانية** إذا تعدى في العين المستأجرة ضمن

١٩٠

في ذلك العقد كان القول قوله مع يمينه لو استعاد البائع ... بالقيمة
وقيل يلزم الدلال تمام ما حلف عليه المالك وبعد ان تصادق الوكيل والمشتري على الثمن
الوكيل الى المشتري السلعة فتلفت في يده كان للموكل الرجوع على ايهما شاء بقيمته لكن ان رجع
على المشتري لا رجع المشتري على الوكيل لتصديقه له ولا اذن وان رجع على الوكيل رجع الوكيل
على المشتري باقل الامرين من ثمنه وما غرمه اطلاق الوكالة في البيع يقتضي تسليم المبيع
وكذا اطلاق الوكالة في الشراء يقتضي الاذن في تسليم الثمن لكن لا يقتضي الاذن في البيع قبض الثمن لانه قد لا يؤمن
على القبض وللوكيل ان يرد بالعيب لانه من حقوق العقد بحضرة الموكل وغيبته لو منعه الموكل
في القبض **الثاني** فيما لا يصح فيه النيابة وما يصح فيه ما لا بد له النيابة فضابطه ما تعلق قصد الشارع
بايقاعه من المكلف مباشرة كالطهارة مع القدرة وان جازت النيابة في غسل الاعضاء عند الضرورة
والصلاة الواجبة ما دام حيا وكذا الصوم والاعتكاف والحج الواجب مع القدرة والايمان والنذر
والقسم بين الزوجات لانه يتضمن استمتاعا والظهار واللعان وقضاء العدة والجناية ولا التقاط
ولا احتطاب ولا احتشاش ولا اقامة الشهادة الا على وجه الشهادة وما تدخله النيابة فضابطه ما يتعلق
الغرض لا يختص بالمباشرة كالبيع وقبض الثمن والرهن والصلح والحوالة والضمان والشركة والوكالة والعارية
والاخذ بالشفعة والابراء والوديعة وقبض الصدقات وعقد النكاح وفرض الصداق في الخلع والطلاق
واستيفاء القصاص وقبض الديات في الجنايات على وجه واستيفاء الحدود مطلقا وفي
اثبات حد الآدميين اما حدود الله سبحانه فلا وفي عقد السبق والرماية والعتق والكتابة
والتدبير والدعوى واثبات الحقوق ولو وكل على كل قليل وكثير قيل لا يصح لما يتطرق من الضرر
ويحتمل الجواز ... ويندفع الضرر ... ولو وكله على كل ما يملك
يباشر بالصفة **الثالث** الوكيل ويعتبر فيه البلوغ وكمال العقل وان يكون جائز التصرف فيما يليه
يصح فيه النيابة فلا تصح وكالة الصبي غير المميز ولو بلغ عشرا جازت وكالته فيما له التصرف فيه كالوصية
والطلاق على رواية وكذا المجنون ولا تصح وكالة المجنون ولو عرض ذلك بعد التوكيل بطلت الوكالة

هلاك المتاع وانكر المالك كلفوا البيّنة ومع فقدها يلزمهم الضمان وقيل القول قولهم مع يمينهم
لانهم امناء وهو اشهر الروايتين وكذا لو ادعى المالك التفريط فانكروا الثالثة لو قطع
الخياط ثوبا قباء فقال المالك امرتك بقطعه قميصا فالقول قول المالك مع يمينه وقيل
القول قول الخياط والاول اشبه ولو اراد الخياط فتقه لم يكن له ذلك اذا كانت الخيوط
من الثوب او من المالك ولا اجرة له لانه عمل لم ياذن فيه المالك

كتاب الوكالة

وهي يستدعي بيان فصول الاول في العقد وهو استنابة في التصرف ولا بد في تحققه من ايجاب دال
على القصد كقوله وكلتك او استنبتك او ما شاكل ذلك ولو قال وكلتني فقال نعم او
اشار بما يدل على الاجابة كفى في الايجاب واما القبول فيقع باللفظ كقوله قبلت
او رضيت وما شابهه وقد يكون بالفعل كما اذا قال وكلتك في البيع فباع ولو تاخر
القبول عن الايجاب لم يقدح في الصحة فان الغائب يوكل والقبول يتاخر ومن شرطها ان تقع
منجزة فلو علقت على شرط متوقع او وقت متجدد لم تصح نعم لو نجز الوكالة وشرط تاخير التصرف جاز ولو
وكله في شراء عبد افتقر الى وصفه لينتفي الغرر ولو وكله مطلقا لم يصح على قول والوجه الجواز وهي
عقد جائز من طرفيه فللوكيل ان يعزل نفسه مع حضور الموكل ومع غيبته وللموكل ان يعزله بشرط
ان يعلمه العزل ولو لم يعلمه لم ينعزل بالعزل وقيل ان تعذر اعلامه فاشهد انعزل بالعزل والاشهاد والاول اظهر
ولو تصرف الوكيل قبل الاعلام مضى تصرفه على الموكل فلو وكله باستيفاء القصاص ثم عزله فاقتص قبل
العلم بالعزل وقع الاقتصاص موقعه وتبطل الوكالة بالموت والجنون والاغماء من كل واحد منهما و
تبطل وكالة الوكيل بالحجر على الموكل فيما يمنع الحجر من التصرف فيه ولا تبطل الوكالة بالنوم وان تطاول وتبطل
الوكالة بتلف ما تعلقت الوكالة به كموت العبد الموكل في بيعه وموت المرأة الموكل بطلاقها وكذا
لو فعل الموكل ما تعلقت الوكالة به والعبارة عن العزل ان يقول عزلتك او ازلت نيابتك او فسخت او ابطلت
او نقضت او ما جرى مجرى ذلك واطلاق الوكالة يقتضي الابتياع بثمن المثل بنقد البلد حالا وان يبتاع الصحيح
دون المعيب ولو خالف لم يصح ووقف على اجازة المالك ولو باع الوكيل بثمن فانكر المالك الاذن في

يشتري له بعين المال فاشترى في الذمة او في الذمة فاشترى بالعين لانه تصرف لم يؤذن فيه وهو اتفاقا
فيه المقاصد واذا ابتاع الوكيل وقع الشراء عن الموكل ولا يدخل في ملك الوكيل لانه لو دخل في ملكه
ان يعتق عليه ابوه وولده لو اشتراهما كما يعتق ابو الموكل وولده ولو كان مسلما ذميا وابتاع خمرا
كل موضع يبطل الشراء للموكل فان كان سماه عند العقد لم يقع عن احدهما وان لم يكن سماه
قضي به على الوكيل في الظاهر وكذا لو انكر الموكل الوكالة لكن ان كان الوكيل مبطلا فالملك له
ظاهرا وباطنا وان كان محقا كان الشراء للموكل باطنا وطريق الخلاص ان يقول الموكل ان كان لي فقد بعته
من الوكيل فيصح البيع ولا يكون هذا تعليقا للبيع على الشرط ويتقاصا وان امتنع الموكل من البيع
فان له ان يستوفي عوض ما اداه الى البائع من ثمن كله من هذه السلعة ويرد ما يفضل عليه ويرجع بما يفضل له ولو
اثنان فان شرط الاجتماع لم يجز لاحدهما ان ينفرد بشيء من التصرف وكذا لو اطلق ولو مات احدهما بطلت
الوكالة وليس للاخر ان ينضم اليه امينا اما لو شرط الانفراد جاز لكل منهما ان يتصرف غير مستبد برأي
صاحبه ولو وكل زوجته او عبد غيره ثم طلق الزوجة او اعتق العبد لم تبطل الوكالة اما لو اذن لعبده
في التصرف في ماله ثم اعتقه بطل الاذن لانه ليس على حد الوكالة بل هو اذن تابع للملك واذا وكل انسانا في
المكروه لم يكن له ان ياتي بقبض المال اذ قد يوكل من لا يستأمن على المال وكذا لو وكله في قبض المال فانكر الغريم
لم يكن له ذلك اذ ليس كل من يرتضي للقبض يرتضي للخصومة فرع لو قال وكلتك في قبض حقي من فلان فمات
لم يكن له مطالبة الوارث اما لو قال وكلتك في قبض حقي الذي على فلان كان له ذلك ولو وكله في بيع فاسد
لم يملك الصحيح وكذا لو وكله ان يبتاع معيبا فان كان لانسان عنده دين فقال له ان يبتاع له به متاعا جاز ويبرأ
الى البائع للشاهدين فيما به يثبت الوكالة ولا يحكم بالوكالة بدعوى الوكيل ولا بموافقة الغريم ما لم
تقم بذلك بينة وهي شاهدان ولا تثبت بشهادة النساء ولا بشاهد وامرأتين
ولا بشاهد ويمين على قول مشهور ولو شهد احدهما بالوكالة في تاريخ والاخر في تاريخ اخر
قبلت شهادتهما نظرا الى العادة في الاشهاد اذ جمع الشهود لذلك في الموضع الواحد قد يعسر
وكذا لو شهد احدهما انه وكله بالعجمية والاخر بالعربية لان ذلك يكون اشارة

١٩٥

ان يوكل لانه يملك التصرف في الاكتساب وليس للعبد القن ان يوكل الا باذن مولاه ولو وكله انسان
في شراء نفسه من مولاه صح وليس للوكيل ان يوكل عن الموكل الا باذنه ولو كان المملوك ماذونا له في التجارة
جاز ان يوكل فيما جرت العادة بالتوكيل فيه لانه كالماذون فيه ولا يجوز ان يوكل في غير ذلك لانه يتوقف على صريح الاذن
من مولاه وله ان يوكل فيما يجوز ان يتصرف فيه من غير اذن مولاه مما تصح فيه النيابة كالطلاق
وللمحجور عليه ان يوكل فيما له التصرف فيه من طلاق وخلع وما شابهه ولا يوكل المحرم في عقد النكاح ولا ابتياع
الصيد وللاب والجد ان يوكلا عن الولد الصغير وتصح الوكالة في الطلاق للغائب اجماعا وللحاضر على الاظهر
ولو قال للوكيل اصنع ما شئت كان ذلك اعلاما بالاذن في التوكيل لانه تسليط على ما يتعلق به المشيئة ويستحب
ان يكون الوكيل تام البصيرة فيما وكل فيه عارفا باللغة التي يحاور بها وينبغي للحاكم ان يوكل عن السفهاء
من يتولى الحكومة عنهم ويكره لذوي المروات ان يتولوا المنازعة بنفوسهم الرابع في الوكيل ويعتبر فيه
البلوغ وكمال العقل ولو كان فاسقا او كافرا او مرتدا ولو ارتد المسلم لم تبطل وكالته لان الارتداد
لا يمنع الوكالة ابتداء فكذا استدامة وكل ما له ان يليه بنفسه تصح النيابة فيه صح ان يكون فيه
وكيلا تصح وكالة المحجور عليه لتبذير او فلس ولا تصح نيابة المحرم فيما ليس للمحرم ان يفعله كابتياع
الصيد وامساكه وعقد النكاح ويجوز ان تتوكل المرأة في طلاق غيرها وهل تصح في طلاق نفسها قيل لا
وفيه تردد والاشبه الجواز وكذا تصح وكالتها في عقد النكاح لان عبارتها فيه معتبرة عندنا ويجوز وكالة العبد اذا اذن مولاه
ويجوز ان يكون وكيلا في اعتاق نفسه ولا يشترط عدالة الولي ولا الوكيل في عقد النكاح ولا يتوكل الذمي
على المسلم للذمي ولا للمسلم على القول المشهور وهل يتوكل المسلم للذمي على المسلم فيه تردد والوجه الجواز على كراهية و
يجوز ان يتوكل الذمي على الذمي ويقتصر الوكيل من التصرف على ما اذن له فيه وما تشهد العادة بالاذن فيه فلو امره
ببيع السلعة بدينار نسيئة فباعها بدينارين فقد احسن وكذا لو باعها بدينار حالا الا ان يكون هناك غرض صحيح
يتعلق بالتاجيل اما لو امره ببيعه حالا فباع مؤجلا لم يصح ولو كان باكثر مما عين لان الاغراض تتعلق
بالتعجيل ولو امره ببيعه في سوق مخصوصة فباع في غيرها بالثمن الذي عين له او مع الاطلاق بثمن المثل صح اذ الغرض
تحصيل الثمن اما لو قال بعه من فلان فباع من غيره لم يصح ولو تضمن زيادة في الثمن لان الاغراض في الغرماء تتفاوت وكذا لو امره ان يشتري

الدين فلم يشهد بالقبض ضمن وفيه تردد السادسة اذا تعدى الوكيل في مال الموكل ضمنه ولا يبطل

وكالته لعدم التنافي ولو باع ما تعدى فيه وسلمه الى المشتري برئ من ضمانه لانه تسليم مأذون فيه فيجري مجرى

المالك السابعة اذا اذن الموكل لوكيله في بيع ماله من نفسه فباع جاز وفيه تردد وكذا في النكاح الثامنة

في التنازع وفيه مسائل الاولى اذا اختلفا في الوكالة فالقول قول المنكر لانه الاصل ولو اختلفا

في التلف فالقول قول الوكيل لانه امين وقد يتعذر اقامة البينة بالتلف غالبا فاقتنع بقوله دفعا لالتزام

ما تعذر غالبا ولو اختلفا في التفريط فالقول قول منكره لقوله عليه السلام البينة على المدعي واليمين على من انكر الثانية

اذا اختلفا في دفع المال الى الموكل فان كان بجعل كلف البينة لانه مدع وان كان بغير جعل قيل القول قوله

كالوديعة وهو قول مشهور وقيل القول قول المالك وهو اشبه اما الوصي فالقول قوله في الانفاق لتعذر

البينة فيه اما في تسليم المال الى الموصى له وكذا القول في الاب والجد والحاكم وامينه مع اليتيم اذا انكر

القبض عند بلوغه ورشده وكذا الشريك والمضارب ومن حصل في يده ضالة الثالثة اذا ادعى الوكيل التصرف وانكر

الموكل مثل ان يقول بعت او قبضت قيل القول قول الوكيل لانه اقر بما له ان يفعله ولو قيل القول قول الموكل

امكن لكن الاول اشبه الرابعة اذا اشترى انسان سلعة وادعى انه وكيل لانسان فانكر كان القول

قوله مع يمينه ويقضى على المشتري بالثمن سواء اشترى بعين المال او في الذمة الا ان يكون ذكر انه يبتاع

له في حالة العقد ولو قال الوكيل ابتعت لك فانكر الموكل وقال ابتعت لنفسك فالقول قول

الوكيل لانه ابصر بنيته الخامسة اذا زوجه امرأة فانكر الوكالة ولا بينة كان القول قول الموكل

مع يمينه ويلزم الوكيل مهرها وروي نصف مهرها وقيل يحكم ببطلان العقد في الظاهر ويجب على الموكل

ان يطلقها ان كان يعلم صدق الوكيل وان يسوق اليها نصف المهر وهذا قوي السادسة اذا وكله في

ابتياع عبد فاشتراه بمائة فقال الموكل اشتريته بثمانين فالقول قول الوكيل لانه مؤتمن ولو قيل القول

قول الموكل كان اشبه لانه غارم السابعة اذا اشترى لموكله كان البائع بالخيار ان شاء

طالب الوكيل وان شاء طالب الموكل والوجه اختصاص المطالبة بالموكل مع العلم بالوكالة واختصاص

الوكيل مع الجهل بذلك الثامنة اذا طالب الوكيل فقال الذي عليه الحق لا

الى المعنى لو اختلف ولو اختلفا في لفظ العقد بان يشهد احدهما ان الموكل قال وكلتك ويشهد
الاخر انه قال استنبتك لم تقبل لانها شهادة على عقدين اذ صيغة كل واحد منهما مخالفة
للاخرى وفيه تردد اذ مرجعه الى انهما شهدا في وقتين اما لو عدلا عن حكاية لفظ الموكل
واقتصرا على ايراد المعنى جاز وان اختلفت عبارتهما واذا علم الحاكم بالوكالة حكم فيها
بعلمه تفريع لو ادعى الوكالة عن غائب في قبض ماله من غريم فان انكر الغريم فلا
يمين عليه وان صدقه فان كانت عينا لم يؤمر بالتسليم ولو دفع اليه كان للمالك استعادتها
فان تلفت كان له الزام ايهما شاء مع انكاره الوكالة ولا يرجع احدهما على الاخر وكذا لو كان الحق دينا
وفيه تردد لكن في هذا لو دفع لم يكن للمالك مطالبة الوكيل لانه لم ينتزع عين ماله اذ لا يتعين الا
بقبضه او قبض وكيله وهو هنا لم يحصل في القسمين وللغريم ان يعود على الوكيل اذا كانت العين باقية
او تلفت بتفريط منه ولا درك عليه لو تلفت بغير تفريط وكل موضع يلزم الغريم التسليم فيه
لو اقر يلزمه اليمين اذا انكر السادس في اللواحق وفيه مسائل الاولى الوكيل امين لا يضمن
ما تلف في يده الا مع التفريط او التعدي الثانية اذا اذن لوكيله ان يوكل فان وكل عن موكله
كانا وكيلين له لا تبطل وكالة احدهما بموت صاحبه ولا يعزل احدهما صاحبه وان وكل عن
نفسه كان له عزله فان مات الموكل بطلت وكالتهما وكذا ان مات الوكيل الاول الثالثة تجب على الوكيل
تسليم ما في يده الى الموكل مع المطالبة وعدم العذر فان امتنع من غير عذر ضمن
ولو كان هناك عذر لم يضمن ولو زال العذر فاخر التسليم ضمن ولو ادعى بعد ذلك ان تلف المال قبل
الامتناع او ادعى الرد قبل المطالبة قيل لا يقبل دعواه ولو اقام بينة والوجه انها تقبل الرابعة
كل من في يده مال لغيره او في ذمته له ان يمتنع من التسليم حتى يشهد صاحب الحق بالقبض
ويستوي في ذلك ما يقبل قوله في رده وما لا يقبل الا ببينة [illegible] او اليمين وفصل اخرون
ما يقبل قوله في رده وما لا يقبل فاوجب التسليم في الاول وجوز الامتناع في الثاني الا مع الاشهاد والاول
اشبه الخامسة الوكيل في الايداع اذا لم يشهد على الودعي لم يضمن ولو كان وكيلا في قضاء الدين

كما يصح ... لا ينتفع به منفعة محللة مع بقاء عينه وكذا يصح وقف الكلب المملوك والسنور لامكان
الانتفاع ولا يصح وقف الخنزير لانه لا يملكه المسلم ولا وقف الابق لتعذر التسليم وهل يصح وقف
الدنانير والدراهم قيل لا وهو الاظهر لانه لا نفع لها الا بالتصرف فيها وقيل يصح لانه قد يفرض
لها نفع مع بقائها ولو وقف ما لا يملكه لم يصح وقفه ولو اجاز المالك قيل يصح لانه كالوقف المستأنف
وهو حسن ويصح وقف المشاع وقبضه كقبضه في البيع **القسم الثاني في شرائط الواقف** ويعتبر
فيه البلوغ وكمال العقل وجواز التصرف وفي وقف من بلغ عشرا تردد والمروي جواز صدقته والاولى
المنع لتوقف رفع الحجر على البلوغ والرشد ويجوز ان يجعل الواقف النظر لنفسه ولغيره فان لم
يعين الناظر كان النظر الى الموقوف عليهم بناء على القول بالملك **القسم الثالث في شرائط الموقوف عليه**
ويعتبر في الموقوف عليه شروط ثلثة ان يكون موجودا ممن يصح ان يملك وان يكون معينا وان لا يكون
الوقف عليه محرما فلو وقف على معدوم ابتداء لم يصح كمن وقف على من سيولد له او حمل لم
ينفصل اما لو وقف على معدوم تبعا للموجود فانه يصح ولو بدأ بالمعدوم ثم بعده على الموجود قيل
لا يصح وقيل يصح على الموجود والاول اشبه وكذا لو وقف على من لا يملك ثم على من يملك وفيه تردد
والمنع اشبه ولا يصح على المملوك ولا ينصرف الوقف الى مولاه لانه لم يقصده بالوقفية ويصح الوقف على المصالح
والمساجد لان الوقف في الحقيقة على المسلمين لكن هو صرف الى بعض مصالحهم ولا يقف المسلم على الحربي
ولو كان رحما ويقف على الذمي ولو كان اجنبيا ولو وقف على الكنائس والبيع لم يصح وكذا لو وقف على معونة الزناة
او قطاع الطريق او شاربي الخمر وكذا لو وقف على كتب ما يسمى الان بالتورية والانجيل لانها محرفة
ولو وقف الكافر جاز والمسلمون اذا وقفوا على الفقراء انصرف الى فقراء المسلمين دون غيرهم ولو وقف الكافر كذلك انصرف
الى فقراء نحلته ولو وقف على المسلمين انصرف الى من صلى الى القبلة ولو وقف على المؤمنين انصرف الى
الاثنا عشرية وقيل الى مجتنبي الكبائر والاول اشبه ولو وقف على الشيعة فهو للامامية والجارودية دون غيرهم
من فرق الزيدية وهكذا اذا وصف الموقوف عليه بنسبة دخل فيها كل من اطلقت عليه فلو وقف على الامامية كان للاثني عشرية
ولو وقف على الزيدية كان للقائلين بامامة زيد بن علي وكذا لو علقه بنسبة الى اب كان لكل من انتسب اليه بالابوة

١٩٩

المطالبة لم يلتفت الى قوله لانه مكذب لبينة الوكالة ولو قال عزلت الموكل لم تتوقف على الوكيل

اليمين لا البينة عليه العلم وكذا لو ادعى الموكل براءة **التاسعة** تقبل شهادة الوكيل للموكل

فيما لا ولاية له فيه ولو عزل قبلت في الجميع ما لم يكن اقام بها او شرع في المنازعة **العاشرة**

لو وكل بقبض دينه من غريمه فاقر الوكيل بالقبض وصدقه الغريم وانكر الموكل فالقول قول الموكل

وفيه تردد اما لو امر ببيع سلعة وتسليمها وقبض ثمنها فتلف من غير تفريط فاقر الوكيل بالقبض

وصدقه المشتري وانكر الموكل فالقول قول الوكيل لان الدعوى هاهنا على الوكيل من حيث سلم المبيع ولم يتسلم الثمن فكانه

يدعي ما يوجب الضمان وهنا الدعوى على الغريم ولو ظهر في المبيع عيب رده على الوكيل دون الموكل

لانه لم يثبت وصول الثمن اليه ولو قيل برد المبيع على الموكل كان اشبه

كتاب الوقوف والصدقات

والنظر في العقد والشرائط واللواحق **الاول** الوقف عقد ثمرته تحبيس الاصل واطلاق المنفعة

ولفظه وقفت ولا عبرة بما عداه اما حرمت وتصدقت فلا يحمل على الوقف الا مع القرينة لاحتمالها مع الانفراد غير الوقف

ولو اتى بذلك الوقف من دون القرينة دين بنيته نعم لو اقر انه قصد بذلك حكم عليه بظاهر الاقرار

قال ... سئلت ... عليه السلام حبس الاصل وسبل الثمرة

... وقفا الا مع القرينة اذا لم يثبت لذلك عرفا مستقرا بحيث يفهم مع الاطلاق ... ولا يلزم

الا بالاقباض وان ... كان ... لا يجوز الرجوع فيها اذا وقع في زمان الصحة اما الوقف في مرض الموت فان

اجاز الورثة ... ولا اعتبار ... من الثلث ... في البيع ... من اصل التركة والاول اشبه

... وباع ... فان خرج ذلك من الثلث صح وان ... بالاولى

... من الثلث ثم يبطل ما زاد ... قبل القسم

واما اعتبار ذلك بالقرعة ... واذا وقف ... كان ... داخلا في الوقف ... ما لم يستثنه

نظرا الى العرف ... **النظر الثاني** في الشرائط وهي اربعة اقسام **الاول** في شرائط الموقوف وهي

ان يكون عينا مملوكة ينتفع بها مع بقائها ... فلا يصح وقف ... كالدنانير ... وكذا لا

وقف ... ... ولا ... الا بالاباحة ...

له المشاركة في الانتفاع [illegible] عقود البيع [illegible] صح الشرط وبطل الوقف وصار حبسا

يعود إليه مع الحاجة [illegible] بطل الوقف لو شرط [illegible]

[illegible] وقف على أولاده أو على [illegible] نقله عن الموقوف عليهم [illegible]

[illegible] وبطل الوقف [illegible] أو وقف على أولاده الأصاغر [illegible]

وليس [illegible] والقصد [illegible]

الفقراء أو على الفقهاء [illegible]

الوقف [illegible] باشتراط [illegible]

أو لو [illegible]

في السبيل أو [illegible] ولو [illegible] النظر

الثالث في اللواحق وفيه مسائل الأولى الوقف ينتقل إلى ملك الموقوف عليه [illegible]

[illegible] فيه [illegible]

[illegible]

كالهاشمي فهو لمن انتسب الى هاشم من ولد ابي طالب والحارث والعباس وابي لهب والطالبيين فهو لمن ولده ابو طالب

عليه السلام ويشترك الذكر والانثى والمنسوب اليه من جهة الاب نظرا الى العرف وفيه خلاف للاصحاب ولو وقف على الجيران

رجع الى العرف وقيل لمن يلي داره الى اربعين ذراعا وهو حسن وقيل الى اربعين دارا من كل جانب وهو مطرح ولو وقف

على مصلحة فبطل رسمها صرف في وجوه البر والبر كل قربة ولو وقف في وجوه البر واطلق صرف في الفقراء والمساكين وكل مصلحة

يتقرب بها الى الله سبحانه ولو وقف على بني تميم صح ويصرف الى من يوجد منهم وقيل لا يصح لانهم مجهولون والاول هو المذهب

ولو وقف على الذمي جاز لان الوقف تمليك فهو كاباحة المنفعة وقيل لا يصح لانه يشترط فيه نية القربة الا على

احد الابوين وقيل يصح على ذي القرابة والاول اشبه وكذا يصح على المرتد وفي الحربي تردد اشبهه المنع

ولو وقف ولم يذكر المصرف بطل الوقف وكذا لو وقف على غير معين كان يقول على احد هذين او على

احد المشهدين او الفريقين فالكل باطل واذا وقف على اولاده او اخوته او ذوي قرابته اقتضى الاطلاق

اشتراك الذكور والاناث والادنى والابعد والتساوي في القسمة الا ان يشترط ترتيبا او اختصاصا او تفضيلا ولو وقف

على اخواله واعمامه تساووا جميعا واذا وقف على اقرب الناس اليه فهم الابوان والولد وان سفلوا فلا يكون

لاحد من ذوي القرابة شيء ما لم يعدم المذكورون ثم الاجداد والاخوة وان نزلوا ثم الاعمام والاخوال على

ترتيب الارث لكن يتساوون في الاستحقاق الا ان يعين التفضيل

القسم الرابع في شرائط الوقف

وهي اربعة الدوام والتنجيز والاقباض واخراجه عن نفسه فلو قرنه بمدة بطل وكذا لو علقه بصفة

متوقعة او جعله لمن ينقرض غالبا كان يقفه على زيد ويقتصر او يسوقه الى بطون تنقرض غالبا

او يطلقه في عقبه ولا يذكر ما يصنع به بعد الانقراض ولو فعل ذلك قيل يبطل الوقف وقيل يصح ويكون حبسا

السكنى وهو الاشبه فاذا انقرضوا رجع الى ورثة الواقف وقيل الى ورثة الموقوف عليهم والاول اظهر ولو قال وقفت اذا جاء

رأس الشهر او ان قدم زيد لم يصح والقبض شرط في صحته فلو وقف ولم يقبض ثم مات كان ميراثا ولو وقف

على اولاده الاصاغر كان قبضه عنهم وكذا الجد للاب وفي الوصي تردد اظهره الصحة ولو وقف

على نفسه لم يصح وكذا لو وقف على نفسه ثم على غيره وقيل يبطل في حق نفسه ويصح في حق غيره والاول اشبه وكذا لو وقف

على غيره وشرط قضاء ديونه او ادرار مؤنته لم يصح اما لو وقف على الفقراء ثم صار فقيرا او على الفقهاء ثم صار فقيها صح له

ثم انقرضوا في أثنائها فإن قلنا الموت يبطل الإجارة فلا كلام وإن لم نقل فهل يبطل هاهنا فيه تردد أظهره
البطلان لأنا بيّنا أن هذه المدة ليست للموجودين فيكون للبطن الثاني الخيار بين الإجازة في الباقي وبين
الفسخ فيه ويرجع المستأجر على تركة الأولين بما قابل المتخلف **العاشرة** إذا وقف على الفقراء انصرف
إلى فقراء البلد ومن يحضره وكذا لو وقف على العلويين وكذا لو وقف على بني [illegible] صرف إلى الموجودين
ولا يجب تتبع من لم يحضر لموضع المشقة ولا يصح للموقوف عليه وطء الأمة الموقوفة لأنه لا يختص
ولو أولدها كان الولد حراً ولا قيمة عليه لأنه لا يجب له على نفسه غرم وهل تصير أم ولد قيل نعم وتنعتق
وأخذ القيمة من تركته لمن يليه من البطون وفيه تردد ويجوز تزويج الأمة الموقوفة ومهرها
للموجودين من أرباب الوقف لأنه فائدة كأجرة الدار وكذا ولدها إذا كان من مملوك أو من
زنا ويختص به البطن الذين يولد معهم فإن كان من حر بوطء صحيح كان حراً إلا أن يشترط
رقيته في العقد ولو وطئها الحر بشبهة كان الولد حراً وعليه قيمته للموقوف عليهم ولو وطئها الواقف
كان كالأجنبي **وأما الصدقة** فهي عقد يفتقر إلى إيجاب وقبول وإقباض ولو قبضها من غير رضا المالك
لم تنتقل إليه ومن شرطها نية القربة ولا يجوز الرجوع فيها بعد القبض على الأصح لأن المقصود بها الأجر
وقد حصل فهي كالمعوض عنها والصدقة المفروضة محرمة على بني هاشم إلا صدقة الهاشمي أو صدقة غيره عند
الاضطرار ولا بأس بالصدقة المندوبة عليهم **مسائل ثلاث** **الأولى** لا يجوز الرجوع في الصدقة بعد القبض
سواء عوض عنها أو لم يعوض لرحم كان أو لأجنبي على الأصح **الثانية** تحل الصدقة على الذمي
لقوله عليه السلام على كل كبد حرّى أجر ولقوله تعالى لا ينهاكم الله عن الذين لم يقاتلوكم في
الدين **الثالثة** الصدقة سراً أفضل منها جهراً إلا أن يتهم في ترك المواساة فيظهرها دفعاً للتهمة

كتاب السكنى والحبس

وهي عقد يفتقر إلى الإيجاب والقبول والقبض وفائدتها التسليط على
استيفاء المنفعة مع بقاء الملك على مالكه وتختلف عليها الأسماء بحسب اختلاف الإضافة فإذا قرنت
بالعمر قيل عمرى وبالإسكان قيل سكنى وبالمدة قيل رقبى إما من الارتقاب أو من رقبة الملك والعبارة
عن العقد أن يقول أسكنتك أو أعمرتك أو أرقبتك وما جرى مجرى ذلك هذه الدار

استيفائها من رقبته وقيل يتعلق بكسبه لأن المولى لا يعقل عبدا ولا يجني هدر الجناية ولا طريق
الى عتقه فيتوقع وهو اشبه اما لو جني عليه فان اوجبت الجناية ارشا فللموجودين من
الموقوف عليهم وان كانت نفسا توجب القصاص فاليهم وان اوجبت دية اخذت
من الجاني وهل يقام بها مقامه قيل نعم لان الدية عوض رقبته وهي ملك البطون وقيل
يكون للموجودين من الموقوف عليهم وهو اشبه لان الواقف لم يتناول القيمة الرابعة
اذا وقف في سبيل الله انصرف الى ما يكون وصلة الى الثواب كالغزاة والحج والعمرة وبناء المساجد
والقناطر وكذا لو قال في سبيل الله وسبيل الثواب وسبيل الخير كان واحدا ولا يجب قسمة
الفائدة اثلاثا الخامسة اذا كان له موال من علٍ وهم المعتقون له وموال من اسفل وهم الذين
اعتقهم ووقف على مواليه فان علم انه اراد احدهما انصرف الوقف اليه وان لم يعلم انصرف اليهما
السادسة اذا وقف على اولاد اولاده اشترك اولاد البنين والبنات ذكورهم واناثهم من غير
تفضيل اما لو قال من انتسب الي منهم لم يدخل اولاد البنات ولو وقف على اولاده انصرف الى اولاده
لصلبه ولم يدخل معهم اولاد الاولاد وقيل بل يشترك الجميع والاول اظهر لان ولد الولد لا يفهم من
اطلاق لفظ الولد ولو قال على اولادي واولاد اولادي اختص بالبطنين ولو قال على
اولادي فان انقرضوا وانقرض اولاد اولادي فعلى الفقراء فالوقف لاولاده فاذا انقرضوا قيل
الى اولاد اولاده فاذا انقرضوا فالى الفقراء وقيل لا يصرف الى اولاد الاولاد لان الوقف لم يتناولهم
لكن يكون انقراضهم شرطا لصرفه الى الفقراء وهو اشبه السابعة اذا وقف مسجدا فخرب او خربت القرية
او المحلة لم يعد الى ملك الواقف ولا تخرج العرصة عن الوقف ولو اخذ السيل ميتا فيئس منه كان الكفن
للورثة الثامنة لو انهدمت الدار لم تخرج العرصة عن الوقف ولم يجز بيعها ولو وقع بين الموقوف
عليهم خلف بحيث يخشى خرابه جاز بيعه ولو لم يقع خلف ولا خشي خرابه بل كان البيع انفع لهم قيل يجوز
بيعه والوجه المنع ولو انقلعت نخلة من الوقف قيل يجوز بيعها لتعذر الانتفاع الا بالبيع وقيل لا يجوز
لامكان الانتفاع بالاجارة للتسقيف وشبهه وهو اشبه التاسعة اذا آجر البطن الاول الوقف مدة

القبض عنه وسواء في ذلك الولد وغيره وهبة المشاع جائزة وقبضه كقبضه في البيع ولو وهب اثنين
شيئا فقبلا وقبضا ملك كل واحد منهما ما وهب له فان قبل احدهما وقبض وامتنع الآخر صحت الهبة
للقابض ويجوز تفضيل بعض الولد على بعض في العطية على كراهية واذا قبضت الهبة فان كانت
للابوين لم يكن للواهب الرجوع اجماعا وكذا ان كان ذا رحم غيرهما وفيه خلاف وان كان اجنبيا
فله الرجوع ما دامت العين باقية وان تلفت فلا رجوع وكذا ان عوض عنها ولو كان العوض
يسيرا وهل يلزم بالتصرف قيل نعم وقيل لا يلزم وهو الاشبه ويستحب العطية لذي الرحم ولا سيما
في الولد والوالد والتسوية بين الاولاد في العطية ويكره الرجوع فيما تهبه الزوجة لزوجها والزوج
لزوجته وقيل يجريان مجرى ذوي الرحم والاول اشبه **الثاني** في حكم الهبات وهي مسائل

الاولى لو وهب فاقبض ثم باع من آخر فان كان الموهوب له رحما لم يصح البيع وكذا ان كان اجنبيا
وقد عوض وان كان اجنبيا ولم يعوض قيل يبطل لانه باع ما لا يملك وقيل يصح لان له الرجوع والاول
اشبه ولو كانت الهبة فاسدة صح البيع على الاحوال وكذا القول فيمن باع مال مورثه وهو يعتقد بقاءه
وكذا لو اوصى برقبة معتقه وظهر فساد عتقه **الثانية** اذا تأخر القبض عن العقد ثم قبض حكم بانتقال
الملك من حين القبض لا من حين العقد وليس كذلك الوصية فانه يحكم بانتقالها بالموت
مع القبول وان تأخر **الثالثة** لو قال وهبت واقبضت كان القول قوله وللمقر له احلافه ان ادعى
وكذا لو قال وهبته وملكته لم يحكم بالاقباض لانه يمكن ان يخبر عن وهمه **الرابعة** اذا رجع في الهبة وقد
عابت لم يرجع بالارش واذا ازدادت زيادة متصلة فللواهب وان كانت منفصلة كالثمرة والولد فان
كانت للموهوب له وان كانت [illegible] **الخامسة** اذا وهب واطلق لم تكن الهبة
مشروطة بالثواب فان اثاب لم يكن للواهب الرجوع وان شرط الثواب صح اطلق او عين وله الرجوع
ما لم يدفع اليه ما شرط ومع الاطلاق يدفع ما اتفقا من غير تقدير بل يدفع ما شاء ولو كان يسيرا ولم يكن
مع قبضه الرجوع ولا يجبر الموهوب له على دفع المشترط بل يكون بالخيار ولو تلفت وللمالك او عابت
لم يضمن الموهوب له لان ذلك حدث في ملكه وفيه تردد **السادسة** اذا صبغ الموهوب له الثوب وان

اوهذا المسكن عمرك او عمري او مدة معينة فيلزم بالقبض وقيل لا يلزم وقيل تلزم ان قبض

الاول شهر ولو قال لك سكنى هذه الدار ما بقيت وما حييت رجع الى المسكن بعد موت الساكن

على الاشبه اما لو قال فاذا مت رجعت الي فانها ترجع قطعا ولو قال اعمرتك هذه الدار لك ولعقبك

كان عمرى ولم ينتقل الى المعمر على الاشبه وكان كما لو لم يذكر العقب اذا عين السكنى مدة لزمت

ولا يجوز الرجوع فيها الا بعد انقضائها وكذا لو جعلها عمر المالك لم ترجع وان مات المعمر وينتقل ما

له الى ورثته حتى يموت المالك ولو قرنها بعمر المعمر ثم مات لم يكن لوارثه ورجعت الى المالك ولو اطلق

المدة ولم يعينها كان الرجوع متى شاء وكلما يصح وقفه يصح اعماره من دار ومملوك واثاث و

لا يبطل بالبيع بل يجب ان يوفي المعمر ما شرط له واطلاق السكنى يقتضي ان يسكن بنفسه واهله والاولاد

ولا يجوز ان يسكن غيره الا ان يشترط ذلك ولا يجوز ان يؤجر السكنى كما لا يجوز ان يسكن

غيره الا باذن المسكن واذا حبس فرسه في سبيل الله تعالى او غلامه في خدمة البيت والمسجد لزم ذلك

ولم يجز تغييره ما دامت العين باقية اما لو حبس شيئا على رجل ولم يعين وقتا ثم مات الحابس كان

ميراثا وكذا لو عين مدة وانقضت كان ميراثا لورثة الحابس كتاب الهبات والنظر في الحقيقة و

الحكم الهبة هي العقد المقتضي تمليك العين من غير عوض تمليكا منجزا مجردا عن القربة

ويعبر عنها بالنحلة والعطية ويفتقر الى الايجاب والقبول والقبض ولا يجب بكل لفظ قصد به التمليك

كقوله مثلا وهبتك او ملكتك ولا يصح العقد الا من بالغ كامل العقل جائز التصرف ولو وهب ما في

الذمة فان كان لمن هو عليه لم يصح على الاشبه لانها مشروطة بالقبض وان كان لمن هو عليه صح وينصرف الى الابراء

ولا يشترط في الابراء القبول على الاصح ولا حكم للهبة ما لم يقبض ولو اقر بالهبة والاقباض حكم عليه

ولو كانت في يد الواهب ولو انكر بعد ذلك لم يقبل ولو مات الواهب بعد العقد وقبل القبض كانت ميراثا و

يشترط في صحة القبض اذن الواهب فلو قبض الموهوب من غير اذنه لم ينتقل اليه ولو وهب ما هو في يد الموهوب

صح ولم يفتقر الى اذن الواهب في القبض ولا ان يمضي زمان يمكن فيه القبض وربما صار الى ذلك بعض الاصحاب

وهبة الاب للولد الصغير لازمة بالعقد لان قبضه قبض عنه ولو وهبه غير الاب والجد ... كالام والوصي ...

صح اجماعاً ولو بذله احدهما او هما صح عندنا ولو لم يدخل بينهما محلل ولو بذله الامام من بيت
المال جاز لان فيه مصلحة ولو جعلا السبق للمحلل بانفراده جاز ايضاً وكذا لو قيل من سبق فله
السبق عملاً باطلاق الاذن في الرهان وتفتقر المسابقة الى شروط خمسة تقدير المسافة ابتداءً وانتهاءً
وتقدير الخطر وتعيين ما يسابق عليه وتساوي ما به السباق في احتمال السبق فلو كان احدهما
ضعيفاً يتيقن قصوره عن الآخر لم يجز الرابع ان يجعل السبق لاحدهما او للمحلل ولو جعل لغيرهما لم يجز
وهل يشترط التساوي في الموقف قيل نعم والاظهر لا لانه مبني على التراضي **واما الرمي**
فيفتقر الى العلم بامور ستة الرشق وعدد الاصابة وصفتها وقدر المسافة والغرض والسبق وتماثل
جنس الآلة وفي اشتراط المبادرة والمحاطة تردد والظاهر انه لا يشترط وكذا لا يشترط تعيين
القوس والسهم **الخامس** في احكام النضال وفيه مسائل **الاولى** اذا قال اجنبي من سبق فله خمسة
فتساويا واتيا بالغاية فلا شيء لاحدهما لانه لا سابق ولو سبق احدهم كانت له الخمسة
وان سبق اثنان كانت الخمسة لهما دون الباقين وكذا لو سبق ثلاثة او اربعة ولو قال من سبق فله درهم
ومن صلى فله درهم فلو سبق واحد او اثنان او اربعة فالدرهم لهم ولو سبق واحد وصلى ثلاثة
وتأخر واحد كان للسابق درهم وللثلاثة درهم ولا شيء للمتأخر **الثانية** لو كانا اثنين واخرج
كل واحد سبقاً وادخلا محللاً وقالا ان الثلاثة سبق فالسبقان له فان سبق احد المستبقين كان له
السبقان على ما اخترناه وكذا لو سبق المحلل ولو سبق المستبقان كان لكل واحد ماله ولا
شيء للمحلل ولو سبق احدهما والمحلل كان للسابق نصفه ونصف مال المسبوق ونصفه الآخر
للمحلل ولو سبق احدهما وصلى المحلل كان لكل السابق عملاً بالشرط وكذا لو سبق احد المستبقين
وتأخر الآخر والمحلل وكذا لو سبق المحلل احدهما وصلى الآخر وتأخر الآخر **الثالثة** اذا اشترط المبادرة
عشرين والاصابة خمسة فرمى كل واحد منهما عشرة فاصابا خمسة فقد تساويا وباقي الاصابة
والرمي فلا يجب اكمال الرشق لانه شرط المبادرة فلو رمى كل واحد منهما عشرة فاصاب احدهما
خمسة والآخر اربعة فقد [illegible] ولو سأل الاتمام [illegible]

التصرف يمنع من الرجوع فلا رجوع للواهب وان قلنا لا يمنع اذا كان الموهوب اجنبيا كالتبرك بالبقية
الصنع السابعة اذا وهب نصف العبد وبرى ... ان ... في مرضه ولم يجز الورثة
اعتبر من الثلث على الاظهر **كتاب السبق والرماية** وفائدتهما ... على الاستعداد للقتال
والهداية لممارسة النضال وهي معاملة صحيحة مستندها قوله عليه السلام لا سبق الا في نصل او خف
او حافر وقوله عليه السلام ان الملائكة لتنفر عند الرهان وتلعن صاحبه خلا الحافر والخف والريش
والنصل وتحقيق هذا الباب يستدعي رسم فصول **الاول** في الالفاظ المستعملة فيه فالسابق هو الذي يتقدم
بالعنق والكتد وقيل باذنه والاول اكثر والمصلي هو الذي يحاذي راسه صلوى السابق والصلوان
ما عن يمين الذنب وشماله والسبق بسكون الباء المصدر وبالتحريك العوض وهو الخطر والمحلل
هو الذي يدخل بين المتراهنين ان سبق اخذ وان سبق لم يغرم والعاقد السباق والمناضلة
الرماة ويقال سبق بتشديد الباء اذا اخرج السبق واذا احرزه ايضا والرشق بكسر الراء عدد الرمي
وبالفتح الرمي يقال رشق وجه ويد ... الرمي على ولاء حتى يفرغ الرشق ويوصف السهم بالحابي والخاصر
والخارق والخاسق والمارق والخازم فالحابي ما زلج على الارض ثم اصاب الغرض والخاصر ما اصاب
جانبه والخارق ما خدشه والخاسق ما فتحه وثبت فيه والمارق الذي يخرج من الغرض نافذا والخازم
الذي يخرم حاشيته ويقال المزدلف للذي يضرب الارض ثم يثب الى الغرض والغرض ما يقصد اصابته
وهو الرقعة والهدف ما يجعل فيه الغرض من تراب وغيره والمبادرة هي ان يبادر احدهما
الى الاصابة مع التساوي في الرشق والمحاطة هي اسقاط ما تساويا فيه من الاصابة **الثاني** فيما يسابق
به ويقتصر الجواز على النصل والخف والحافر وقوفا على موضع الشرع ويدخل تحت النصل السهام
والنشاب والسيف ويتناول الخف الابل والفيلة اعتبارا باللفظ وكذا يدخل الحافر على الفرس والحمار
والبغل ولا يجوز المسابقة بالطيور ولا على القدم ولا بالسفن ولا بالمصارعة **الثالث** عقد المسابقة
والرماية يفتقر الى الايجاب والقبول على اشكال ينشأ من انه جعالة فلا يفتقر الى قبول ويكون ... على الاول ... لازما
وعلى الثاني يجوز ان يشرع فيه او لم يشرع ويجوز ان يكون العوض عينا او دينا واذا بذل السبق غير المتسابقين

٢٠٦

لزوجها وهي حامل منه فمات قبل القبول كان القبول للوارث فاذا قبل ملك الوارث الولد ان كان ممن يصح
له تملكه ولا ينعتق على الموصى له لانه لا يملك بعد الوفاة ولا يرث اباه لانه رق الا ان يكون ممن
ينعتق على الوارث ويكونوا جماعة فيشاركهم فيرث لسبقه قبل القسمة ولا تصح الوصية في
معصية فلو اوصى بمال للكنائس او البيع او كتابة ما يسمى الآن توراة او انجيلا او في مساعدة ظالم بطلت
الوصية والوصية عقد جائز من طرف الموصي ما دام حيا سواء كانت بمال او ولاية ويتحقق الرجوع بالتصريح
او بفعل ما ينافي الوصية فلو باع ما اوصى به او اوصى ببيعه او وهبه او رهنه كان رجوعا وكذا لو تصرف
فيه تصرفا اخرجه عن مسماه كما اذا اوصى بطعام فطحنه او بدقيق فعجنه او خبزه وكذا لو اوصى بزيت فخلطه
باجود منه او بطعام فمزجه بغيره حتى لا يتميز اما لو اوصى بخبز فدقه فتيتا لم يكن رجوعا **الثاني** في
الموصي ويعتبر فيه كمال العقل والحرية فلا تصح وصية المجنون ولا الصبي ما لم يبلغ عشرا فان بلغها
فوصيته جائزة في وجوه المعروف لاقاربه وغيرهم على الاشهر اذا كان بصيرا وقيل تصح وان بلغ ثمانيا
والرواية شاذة ولو جرح الموصي نفسه بما فيه هلاكها ثم اوصى لم تقبل وصيته ولو اوصى ثم قتل نفسه
قبلت ولا تصح الوصية بالولاية على الاطفال الا من الاب والجد للاب خاصة ولا ولاية للام ولا تصح
منها الوصية عليهم ولو اوصت لهم بمال نفذت وصيتها وصح تصرفها في ثلث تركتها وفي اخراج ما عليها
من الحقوق ولم تمض على الاولاد **الثالث** في الموصى به وفيه اطراف **الاول**
في متعلق الوصية وهو اما عين واما منفعة ويعتبر فيهما الملك فلا تصح بالخمر
ولا بالخنزير ولا كلب الهراش ولا بما لا نفع فيه ويتقدر كل واحد منهما بقدر ثلث
التركة فما دون ولو اوصى بما زاد بطلت في الزائد خاصة الا ان يجيز الوارث ولو كانوا جماعة فاجاز بعضهم نفذت
الاجازة في قدر حصته من الزيادة واجازة الوارث تعتبر بعد الوفاة وفي حال الحياة قولان اشهرهما
انها تلزم الوارث واذا وقعت بعد الوفاة كان ذلك اجازة لفعل الموصي وليس بابتداء هبة فلا تفتقر
الى قبض ويجب العمل بما رسمه الموصي اذا لم يكن منافيا للشرع ويعتبر الثلث وقت الوفاة لا وقت الوصية فلو اوصى بشيء
وكان موسرا في حال الوصية ثم افتقر عند الوفاة لم يكن بايساره اعتبار وكذلك لو كان في حال الوصية فقيرا

كان لو حاطّ أحدهما عشرة وأصاب خمسة تحاطّا خمسة بخمسة وأكملا الرشق ولو أصاب أحدهما من العشرة

تسعة وأصاب الآخر خمسة تحاطّا خمسة بخمسة وأكملا الرشق ولو تحاطّا فبادر أحدهما

إلى كمال العدد فإن كان مع انتهاء الرشق فقد نضل صاحبه وإن كان قبل انتهائه وأراد صاحبه

الأول إكمال الرشق نظر فإن كان له في ذلك فائدة مثل أن يرجو أن يرجح عليه أو يساويه أو

يمنعه أن ينفرد بالإصابة بأن يقصر بعد المحاطة عن عدد الإصابة أجيب وإن لم يكن له فائدة

لم يجبر كما إذا رمى أحدهما خمسة عشر فأصابها ورمى الآخر فأصاب منها خمسة فيتحاطّا خمسة بخمسة فإذا

رمى صاحب الخمسة ما يتخلف وهي خمسة ويفيد أنه أصابها كلها فيجتمع لصاحب الخمسة عشر

فيتحاطّان عشرة بعشرة ويفضل لصاحب الأكثر خمسة فلا تظهر للإكمال فائدة **الرابعة** إذا تمّ

النضال ملك الناضل العوض وله التصرف فيه كيف شاء وله أن يختص به وله أن يطعمه أصحابه ولو شرط

في العقد إطعامه لحزبه فالأشبه صحته **الخامسة** إذا فسد عقد السبق لم يجب بالعمل أجرة

المثل ويسقط المسمّى لا إلى بدل ولو كان السبق مستحقاً وجب على الباذل مثله أو قيمته **السادسة**

إذا فضل أحدهما الآخر في الإصابة فقال له اطرح الفضل بكذا قيل لا يصح لأن المقصود بالنضال

إبانة حذق الرامي وظهور اجتهاده فلو طرح الفضل بعوض كان تركاً للمقصود بالنضال فيبطل

وربما احتمله

كتاب الوصايا

والنظر في ذلك يستدعي فصولاً **الأول** في الوصية وهي تمليك عين

أو منفعة بعد الوفاة وتفتقر إلى إيجاب وقبول فالإيجاب كل لفظ دلّ على ذلك القصد كقوله

أعطوا فلاناً بعد وفاتي أو لفلان كذا بعد وفاتي أو أوصيت له وينتقل بها الملك إلى الموصى له بموت الموصي

وقبول الموصى له ولا ينتقل بالموت منفرداً عن القبول على الأظهر ولو قبل قبل الوفاة جاز وبعد الوفاة

آكد وإن تأخر القبول عن الوفاة ما لم يردّ فإن ردّ في حياة الموصي جاز أن يقبل بعد وفاته إذ لا حكم لذلك الردّ

وإن ردّ بعد الموت قبل القبول بطلت وكذا لو ردّ بعد القبض قبل القبول ولو ردّ بعد الموت والقبول وقبل القبض

قيل تبطل وقيل لا تبطل وهو أشبه أما لو قبض ثم ردّ لم تبطل إجماعاً لتحقق الملك واستقراره ولو ردّ

بعضاً وقبل بعضاً صحّ فيما قبله وبطل فيما ردّه ولو مات قبل القبول قام وارثه مقامه في قبول الوصية **فرع** لو أوصى بجارية وحملها

اشهرها العشر وفي رواية سبع الثلث ولو كان بسهم كان ثمنا ولو كان بشيء كان سدسا ولو
اوصى بجزء جعله في وجوه البر وقيل يرجع ميراثا ولو اوصى بسيف معين وهو في جفن دخل الجفن و
الحلية في الوصية وكذا لو اوصى بصندوق او بيت او سفينة وفيها متاع او جراب وفيه قماش فان الكل
وما فيه داخل في الوصية وفيه قول آخر بعيد ولو اوصى باخراج بعض ولده من تركته لم يصح وهل يلغو
اللفظية تردد بين البطلان واجرائه مجرى من اوصى بجميع ماله لمن عدا الوارث فيمضي في الثلث ويكون
للمخرج نصيبه من الباقي بموجب الفريضة والوجه الاول وفيه رواية بوجه آخر مهجورة واذا اوصى بلفظ
لم يفسره الشرع رجع في تفسيره الى الوارث كقوله اعطوه حظا من مالي او قسطا او نصيبا او قليلا
او يسيرا او جليلا او جزيلا ولو قال اعطوه كثيرا قيل يعطى ثمانين درهما كما في النذر وقيل
هذا التفسير بالنذر اقتصارا على موضع النقل والوصية بما دون الثلث افضل حتى انها بالربع
افضل من الثلث وبالخمس افضل من الربع **فرع** اذا عين الموصى له شيئا وادعى ان الموصي قصده من
الالفاظ وانكر الوارث كان القول قول الوارث مع يمينه ان ادعى عليه العلم والا فلا يمين **الطرف**
الثالث في احكام الوصية اذا اوصى بوصية ثم اوصى باخرى مضادة للاولى عمل بالاخيرة ولو اوصى
بحمل فجاءت به لاقل من ستة اشهر صحت الوصية به ولو كان لعشرة اشهر من حين الوصية لم تصح وان جاءت به
بين الستة والعشرة وكانت خالية من مولى وزوج حكم به للموصى له ولو كان لها زوج او مولى لم يحكم به
للموصى له لاحتمال تجدده وتوهم الحمل في حال الوصية وتجدده بعدها ولو قال ان كان في بطنها ذكر فله درهمان وان كان
انثى فلها درهم فان خرج ذكر وانثى كان لهما ثلاثة دراهم اما لو قال ان كان الذي في بطنها ذكرا
وان كان انثى فكذا فخرج ذكر وانثى لم يكن لهما شيء وتصح الوصية بالحمل وبما تحمل المملوكة والشجرة
كما تصح الوصية بسكنى الدار مدة مستقبلة ولو اوصى بخدمة عبد او ثمرة بستان او سكنى دار او غير ذلك من المنافع
على التابيد او مدة معينة قومت المنفعة فان خرجت من الثلث والا كان للموصى له ما يحتمله الثلث واذا اوصى
بخدمة عبد مدة معينة فنفقته على الورثة لانها تابعة للملك وللورثة التصرف في الرقبة وللموصى له
التصرف في الرقبة ببيع او عتق وغيره ولا يبطل حق الموصى له ... والوصي ليس له ان يقوم النظر الى قول المصنف

ثم اليسر وقت الوفاة كان الاعتبار بحال اليسار ولو اوصى ثم قتل او جرح كانت وصيته ماضية من ثلث تركته وديته وارش جراحته ولو اوصى الى انسان بالمضاربة بتركته او ببعضها على ان الربح بينه وبين ورثته نصفان صح وربما يشترط كونه قدر الثلث فما قل والاول مروي ولو اوصى بواجب وغيره فان وسع الثلث عمل بالجميع وان قصر ولم تجز الورثة بدئ بالواجب من الاصل وكان الباقي من الثلث ويبدأ بالاول فالاول ولو كان الكل غير واجب بدئ بالاول فالاول حتى يستوفي الثلث ولو اوصى بثلث ولآخر بربع ولآخر بسدس ولم تجز الورثة اعطي الاول وبطلت الوصية لمن عداه ولو اوصى بثلثه لواحد وبثلثه لآخر كان ذلك رجوعا عن الاول الى الثاني ولو اشتبه الاول استخرج بالقرعة ولو اوصى بعتق مماليكه دخل في ذلك من يملكه منفردا ومن يملك بعضه واعتق نصيبه وقيل يقوم عليه حصة شريكه ان احتمل ثلثه ذلك والا اعتق منهم من يحتمله الثلث وهي رواية فيها ضعف ولو اوصى لشخص واحد بشيئين وهما يزيدان عن الثلث ولم تجز الورثة كان لهما ما يحتمله الثلث ولو جعل لكل واحد منهما ما شاء بدئ بعطية الاول وكان النقص على الثاني منهما ولو اوصى بنصف ماله مثلا فاجاز الورثة ثم قالوا ظننا انه قليل قضي عليهم بما ظنوه واحلفوا على الزائد وفيه تردد اما لو اوصى بعبد او دار فاجازوا الوصية ثم ادعوا انهم ظنوا ان ذلك بقدر الثلث او ازيد بيسير لم يلتفت الى دعواهم لان الاجازة هنا تضمنت معلوما واذا اوصى بثلث ماله مثلا مشاعا كان للموصى له من كل شيء ثلثه وان اوصى بشيء معين وكان بقدر الثلث فقد ملكه الموصى له بالموت ولا اعتراض فيه للورثة ولو كان له مال غائب اخذ من تلك العين ما يحتمله الثلث من المال الحاضر ويقف الباقي حتى يحصل من الغائب لان الغائب معرض للتلف. **فرع** لو اوصى بثلث عبد فخرج ثلثاه مستحقا انصرفت الوصية الى الثلث الباقي في تخصيصها لامكان العمل بالوصية ولو اوصى بما يقع اسمه على المحلل والمحرم انصرف الى المحلل تحصينا لقصد المسلم عن المحرم كما اذا اوصى بعود من عيدانه ولو لم يكن له الا عود اللهو قيل تبطل وقيل يصح عند الصحة المحرمة اما لو لم يكن فيه منفعة الا المحرمة بطلت الوصية وتصح الوصية بالكلاب المملوكة ككلب الصيد والماشية والحائط والزرع **الطرف السادس** في الوصية المبهمة من اوصى بجزء من ماله فيه روايتان

الوصية له كما لو اوصى لميت او لمن ظن وجوده فبان ميتا عند الوصية وكذا لو اوصى لما تحمله المراة
او لمن يوجد من اولاد فلان وتصح الوصية للاجنبي والوارث وتصح الوصية للذمي ولو كان
اجنبيا وقيل لا يجوز مطلقا ومنهم من خص الجواز بذوي الارحام والاول اشبه وفي الحربي
تردد اظهره المنع ولا تصح الوصية لمملوك الاجنبي ولا لمدبره ولا لام ولده ولا لمكاتبه المشروط
او الذي لم يؤد من مكاتبته شيئا ولو اجاز مولاه وتصح لعبد الموصي ولمدبره ومكاتبه وام ولده ويعتبر
ما يوصى به لمملوكه بعد خروجه من الثلث فان كان بقدر قيمته اعتق وكان الموصى به للورثة وان كانت
قيمته اقل اعطي الفاضل وان كانت اكثر سعى للورثة فيما بقي ما لم يبلغ قيمته ضعف
ما اوصى له به فان بلغت ذلك بطلت الوصية وقيل تصح ويسعى في الباقي كيف كان وهو اشبه
واذا اوصى بعتق مملوكه وعليه دين فان كانت قيمة العبد بقدر الدين مرتين اعتق المملوك
وسعى في خمسة اسداس قيمته وان كانت قيمته اقل بطلت الوصية بعتقه والوجه ان الدين
مقدم على الوصية فيبدأ به ويعتق منه الثلث مما فضل عن الدين ان لم يجز الورثة
سواء كان الامر كما ذكر او اقل لرواية عبد الرحمن عن ابي عبد الله عليه السلام ولو اوصى
لمكاتب غيره المطلق وقد ادى بعض مكاتبته كان له من الوصية بقدر ما اداه ولو
اوصى الانسان لام ولده صحت الوصية وهل تعتق من الوصية او من نصيب الولد قيل تعتق من
ولدها من الوصية لانه لا ميراث الا بعد الوصية واطلاق الوصية يقتضي التسوية فاذا اوصى
لاولاده وهم ذكور واناث فهم فيه سواء وكذا لو اوصى لاخواله وخالاته او لاعمامه وعماته وكذا لو اوصى لاخواله
واعمامه كانوا سواء على الاصح وفيه رواية مهجورة اما لو نص على التفضيل اتبع واذا اوصى لذوي قرابته
كان للمعروفين بنسبه مصيرا الى العرف وقيل كان لمن يتقرب اليه الى آخر اب وام له في الاسلام
وهو غير مستند الى شاهد ولو اوصى لقومه قيل هو لاهل لغته ولو قال لاهل بيته دخل فيهم الاولاد
والآباء والاجداد ولو قال لعشيرته كان لاقرب الناس اليه في نسبه ولو قال لجيرانه قيل كان لمن يلي داره الى
اربعين ذراعا من كل جانب وفيه قول آخر مستبعد وتصح الوصية للحمل الموجود وتستقر بانفصاله حيا

والحسبان الا مع قرينة تدل على غيرها وكل لفظ وقع على اشياء وقوعاً متساوياً فللورثة الخيار في
تعيين ما شاؤوا منها اما لو قال اعطوه قوساً من قسيّ ولا قوس له الا واحدة انصرفت الوصية اليها من اي الاجناس
كانت ولو قال اعطوه رأساً من مماليكي كان الخيار في التعيين الى الورثة ويجوز ان يعطوا صغيراً
او كبيراً صحيحاً او معيباً ولو هلك مماليكه بعد وفاته الا واحداً تعين للعطية فاما لو قتلوا
الوصية فان قتلوا لم تبطل وكان للورثة ان يعينوا له من شاؤوا ويدفعوا قيمته ان صارت اليهم
اخذاً من الجاني وتثبت الوصية بشاهدين مسلمين عدلين ومع الضرورة وعدم عدول المسلمين
تقبل شهادة اهل الذمة خاصة وتقبل في الوصية بالمال شهادة واحد مع اليمين او شاهد و
امرأتين وتقبل شهادة الواحدة في ربع ما شهدت به وشهادة اثنتين في النصف وثلاث في ثلاثة
الارباع وشهادة اربع في الجميع ولا تثبت الوصية بالولاية الا بشاهدين ولا تقبل شهادة النساء
في ذلك وهل تقبل شهادة شاهد مع اليمين فيه تردد اظهره المنع ولو اشهد انسان عبدين له على
حمل امته انه منه ثم مات فاعتقا وشهدا بذلك قبلت شهادتهما ولا يسترقهما المولود وقيل يكره وهو اشبه
لا تقبل شهادة الوصي فيما هو وصي فيه ولا ما يجرّ به نفعاً او يستفيد منه ولاية ولو كان وصياً في اخراج مال
معين فشهد للميت بما يخرج به ذلك المال من الثلث لم يقبل مسائل اربع الاولى اذا اوصى بعتق
عبيده وليس له سواهم اعتق ثلثهم بالقرعة ولو رتبهم اعتق الاول فالاول حتى يستوفي الثلث وتبطل
فيمن بقي ولو اوصى بعتق عدد مخصوص من عبيده استخرج ذلك العدد بالقرعة وقيل يجوز للورثة ان
يتخيروا بقدر ذلك العدد والقرعة على الاستحباب وهو حسن الثانية لو اعتق مملوكه عند الوفاة منجزاً وليس
له سواه قيل عتق كله وقيل يعتق ثلثه ويسعى للورثة في باقي قيمته وهو اشهر ولو اعتق ثلثه سعى في باقيه وكان
له مال غيره اعتق الباقي من ثلثه الثالثة لو اوصى بعتق رقبة مؤمنة وجب فان لم يجد اعتق من
لا يعرف بنصب ولو ظنها مؤمنة فاعتقها ثم بانت بخلاف ذلك اجزأت عن الموصي الرابعة لو
اوصى بعتق رقبة بثمن معين فلم يجد به لم يجب شراؤها ولو وجدها باقل
اشتراها واعتقها ودفع اليها ما بقي الرابع في الموصى له ويشترط فيه الوجود فلو كان معدوماً لم تصح

٢١٣

كل واحد منهما ماضياً ولو انفرد ويجوز أن يقتسما المال ويتصرف كل واحد منهما فيما يصيبه كما يجوز انفراده

قبل القسمة وللموصى إليه أن يرد الوصية ما دام الموصي حياً بشرط أن يبلغه الرد ولو مات قبل الرد أو

بعده ولم يبلغه لم يكن للرد أثر وكانت الوصية لازمة للوصي ولو ظهر من الوصي عجز ضم إليه مساعد

ولو ظهر منه خيانة وجب على الحاكم عزله ويقيم مكانه أميناً والوصي أمين لا يضمن ما يتلف إلا

عن تعدٍّ أو مخالفة لشرط الوصية أو تفريط ولو كان للوصي دين على الميت جاز أن يستوفي مما في يده من غير

إذن الحاكم إذا لم تكن له حجة وقيل يجوز مطلقاً وفي شراء الوصي لنفسه من نفسه تردد والأشبه الجواز

إذا أخذ بالقيمة العدل وإذا أذن الموصي أن يوصي جاز إجماعاً وإن لم يأذن له لكن لم يمنعه فهل

له أن يوصي فيه خلاف أظهره المنع ويكون النظر بعده إلى الحاكم وكذا لو مات إنسان ولا وصي له كان

للحاكم النظر في تركته ولو لم يكن هناك حاكم جاز أن يتولاه من المؤمنين من يوثق به وفي

هذا تردد ولو أوصى بالنظر في مال ولده إلى أجنبي وله أب لم يصح وكانت الولاية إلى جد اليتيم دون

الوصي وقيل يصح ذلك في قدر الثلث مما ترك وفي أداء الحقوق وإذا أوصى بالنظر في شيء معين اقتصرت

ولايته عليه ولم يجز له التصرف في غيره وجرى مجرى الوكيل في الاقتصار على ما يوكل فيه مسائل

ثلاث الأولى الصفات المراعاة في الوصي تعتبر حالة الوصية وقيل حين الوفاة فلو أوصى إلى الصبي

فبلغ ثم مات الموصي صحت الوصية وكذا الكلام في الحرية والعقل والأول أشبه الثانية

الوصية على كل من للموصي عليه ولاية شرعية كالولد وإن نزل بشرط الصغر فلو أوصى على أولاده الكبار

العقلاء أو على أبيه أو على أقاربه لم تمض الوصية عليهم ولو أوصى بالنظر في المال الذي تركه لهم

لم يكن له التصرف إلا في ثلثه وتصح في إخراج الحقوق عن الموصي كالديون والصدقات الثالثة

يجوز لمن يتولى أموال اليتيم أن يأخذ أجرة المثل عن نظره في ماله وقيل يأخذ قدر كفايته وقيل أقل

الأمرين والأول أظهر السادس في اللواحق وفيه قسمان الأول في مسائل الأولى إذا

أوصى لأجنبي بمثل نصيب ابنه وليس له إلا واحد فقد أوصى بنصف ما في تركته فللموصى له النصف فإن لم يجز

الوارث فله الثلث ولو كان له ابنان كانت الوصية بالثلث ولو كان له ثلاثة كان له الربع والضابط

ولو وضعته ميتاً بطلت الوصية ولو وقع حياً ثم مات كانت الوصية لورثته فإذا أوصى المسلم
للفقراء كان لفقراء ملّته ولو كان كافراً انصرف الى فقراء نحلته ولو أوصى لإنسان فمات قبل
قيل بطلت الوصية وقيل إن رجع الموصي بطلت الوصية سواء رجع قبل موت الموصى له او بعده وان لم
يرجع كانت الوصية لورثة الموصى له وهو أشهر الروايتين ولو لم يخلّف الموصى له احداً رجعت
[الى] ورثة الموصي ولو قال اعطوا فلاناً كذا ولم يبيّن الوجه وجب صرفه اليه يصنع به ما شاء ولو أوصى
في سبيل الله صرف الى ما فيه أجر وقيل يختص بالغزاة والاول أشبه وتستحب الوصية لذي القرابة وارثاً
كان او غيره واذا أوصى للأقرب نزّل على مراتب الإرث ولا يعطى الأبعد مع وجود الأقرب

فصل

في الأوصياء ويعتبر في الوصي العقل والإسلام وهل تعتبر العدالة قيل نعم لأن الفاسق لا امانة
له وقيل لا لأن المسلم محل للامانة كما في الوكالة والاستيداع ولأنها ولاية تابعة لاختيار الموصي
فيتحقق بتعيينه اما لو أوصى الى العدل ففسق بعد موت الموصي امكن القول ببطلان وصيته لأن الوثوق
ربما كان باعتبار صلاحه فلم يتحقق عند زواله فحينئذ يعزله الحاكم ويستنيب مكانه ولا يجوز الوصية الى
المملوك الا باذن مولاه ولا تصح الوصية الى الصبي منفرداً وتصح منضماً الى البالغ لكن لا يتصرف
الا بعد بلوغه ولو أوصى الى اثنين احدهما صغير تصرف الكبير منفرداً حتى يبلغ الصغير وعند بلوغه لا يجوز
للبالغ التفرد ولو مات الصغير او بلغ فاسد العقل كان للعاقل الانفراد بالوصية ولم يداخله الحاكم
لأن للميت وصياً ولو تصرف البالغ ثم بلغ الصبي لم يكن له نقض شيء مما أبرمه الا ان يكون خلافاً
لمقتضى الوصية ولا تجوز الوصية الى الكافر ولو كان رحماً نعم يجوز ان يوصي اليه مثله وتجوز الوصية
الى المرأة اذا اجتمعت الشرائط ولو أوصى الى اثنين فإن اطلق او شرط اجتماعهما لم يجز لأحدهما ان ينفرد
عن صاحبه بشيء من التصرف ولو تشاحّا لم يمض ما ينفرد به كل واحد منهما عن صاحبه الا ما لا بد منه
مثل كسوة اليتيم ومأكوله وللحاكم جبرهما على الاجتماع فإن تعاسرا جاز له الاستبدال بهما ولو ارادا
قسمة المال بينهما لم يجز ولو مرض احدهما او عجز ضم اليه الحاكم من يقويه اما لو مات او فسق لم يضم
الى الآخر وجاز له الانفراد لأنه لا ولاية للحاكم مع وجود وصي وفيه تردد ولو شرط لهما الاجتماع والانفراد كان تصرف

من الثلث ما يخرج من ملكه بالوصية بل بالقبول ملكه وانعتق عليه تبعا للملك

السابعة اذا اوصى له بدار فانهدمت وصارت براحا ثم مات الموصي بطلت الوصية كما

خرجت عن اسم الدار [illegible] الثامنة قال اعطوا زيدا والفقراء كذا كان

لزيد النصف من الوصية وقيل الربع والاول اشبه الفصل الثاني في تصرفات المريض

نوعان منجزة ومعلقة فالمعلقة حكمها حكم الوصية اجماعا وقد سلفت كما لو تصرفا

الصحيح اذا قرنت بما يعلق بالموت واما منجزات المريض اذا كانت تبرعا كالمحاباة والوقف

الهبة والوقف والعتق فقد قيل انها من اصل المال وقيل من الثلث واتفقا انها لان على

[illegible] لزمت من جهة الواهب ايضا والخلاف فيما اذا [illegible] في ذلك المرض ولا بد من الاشارة الى

الذي يتحقق معه [illegible] بالنصف على الثلث [illegible] لكل مرض لا يؤمن معه الهلاك غالبا فهو

كحمى الدق والسل [illegible] ولا اورام [illegible] [illegible] والله [illegible]

وهنيئا او برازا سبق [illegible] على الارض وما شاكلها من الامراض التي الغالب فيها السلامة [illegible]

الصحة [illegible] الصداع [illegible] او غيرهما [illegible] والسلاق ولذا ما يحتمل الامرين كحمى

الغب [illegible] الا وراق البلغمية [illegible] يتعلق الحكم بالمرض الذي يتحقق به الموت سواء

[illegible] العادة ولم يكن لكان حسنا اما وقت الرماة في الحرب والطلق للمرأة [illegible]

البحر فلا ادري [illegible] يتعلق بها الحكم [illegible] على اطلاق اسم المرض وههنا مسائل الاولى

اذا وهب او باع [illegible] وحابى [illegible] الثلث فلا كلام وان قصر بدأ بالاول فالاول [illegible] في الثالث

النقص على الاخير الثانية [illegible] منجزة وموخرة [illegible] فان [illegible] للثلث

ولا [illegible] يحتمل الثلث بطل ما قصر الثالثة اذا باع [illegible] [illegible]

بكر [illegible] قيمته [illegible] فالمحاباة هنا بنصف [illegible] في قدر الثلث [illegible] على [illegible]

[illegible] [illegible] على [illegible] على [illegible] [illegible]

قيمتها [illegible] مع المشتري [illegible] فيفضل [illegible] قدر الثلث من [illegible] الرابعة

يضاف الى الوارث ويجعل كأحدهم ان كانوا متساوين وان اختلفت سهامهم جعل مثل اضعفهم
الا ان يقول مثل اعظمهم فيعمل بمقتضى وصيته فلو قال له مثل نصيب ابني فعند الاجازة له النصف اذا لم يكن
له وارث سواها ويرد الى الثلث اذا لم يجز ولو كان له بنتان كان له الثلث لان المال عندنا للبنتين
العصبة فيكون الموصى له كثالثة ولو كان ثلاث اخوة من ام واخوة من اب فاوصى لاجنبي بمثل نصيب
احد ورثته كان كواحد من الاخوات فيكون له سهم من عشرة للاخوات ثلاثة وللاخوة ستة
ولو كان له زوجة وبنت فقال مثل نصيب بنتي فاجاز الورثة كان له سبعة اسهم وللبنت مثلها و
للزوجة سهمان ولو قيل لها سهم من خمسة عشر كان اولى ولو كان له اربع زوجات وبنت فاوصى بمثل
نصيب احداهن كان من اثنين وثلاثين فيكون للزوجات الثمن اربعة بينهن بالسوية وله سهم
ويبقى سبعة وعشرون للبنت ولو قيل من ثلاثة وثلاثين كان اشبه **الثانية** لو اوصى لاجنبي بنصيب ولده
قيل تبطل الوصية لانها وصية بمستحق وقيل تصح ويكون كالوصية بمثل نصيبه وهو اشبه ولو كان له
ابن قاتل فاوصى بمثل نصيبه قيل صحت الوصية وقيل لا تصح لانه لا نصيب له وهو اشبه **الثالثة**
لو اوصى بضعف نصيب ولده كان مثلاه ولو قال ضعفاه كان له اربعة وقيل ثلاثة وهو اشبه اخذا
بالمتيقن وكذا لو قال ضعف ضعف نصيبه **الرابعة** اذا اوصى بثلثه للفقراء وله اموال
متفرقة جاز صرف كل ما في بلد الى فقرائه ولو صرف الجميع في فقراء بلد الموصي جاز ايضا ويدفع الى
الموجودين في البلد ولا يجب تتبع من غاب وهل يجب ان يعطى ثلاثة فصاعدا قيل نعم وهو الاشبه
عملا بمقتضى اللفظ وكذا لو قال اعتقوا رقابا وجب عتق ثلاثة فما زاد الا ان يقصر ثلث
الموصي **الخامسة** اذا اوصى لانسان بعبد ولآخر بتمام الثلث ثم حدث في العبد عيب قبل تسليمه الى
الموصى له كان للموصى له الآخر تكملة الثلث بعد وضع قيمة العبد صحيحا لانه قصد عطية التكملة
والعبد صحيح وكذا لو مات العبد قبل موت الموصي بطلت الوصية به واعطي الآخر ما زاد عن قيمة
العبد الصحيح ولو كانت قيمة العبد بقدر الثلث بطلت الوصية للآخر **السادسة** لو اوصى
بابيه فقبل الوصية وهو مريض عتق عليه من اصل المال لانه انما يعتبر من الثلث

لمن اراد الدخول ان يصلي ركعتين ويدعو بعدهما واذا امر المراة بالانتقال ان تصلي ركعتين ايضاً وتدعو

وان يكونا على طهر وان يضع يده على ناصيتها اذا دخلت عليه ويقول اللهم على كتابك

تزوجتها وفي امانتك اخذتها وبكلماتك استحللت فرجها فان قضيت في رحمها شيئاً فاجعله

مسلماً سوياً ولا تجعله شرك شيطان وان يكون الدخول ليلاً وان يسمي عند الجماع ويسأل الله

تعالى ان يرزقه ولداً ذكراً سوياً وتستحب الوليمة عند الزفاف يوماً او يومين وان يدعى لها المؤمنون

ولا تجب الاجابة بل تستحب واذا حضر فالاكل مستحب ولو كان صائماً ندباً واكل ما ينثر في الاعراس

جائز ولا يجوز اخذه الا باذن اربابه نطقاً او بشاهد الحال وهل يملك بالاخذ الاظهر نعم

الثاني يكره الجماع في اوقات ثمانية ليلة خسوف القمر ويوم كسوف الشمس وعند الزوال وعند غروب

الشمس حتى يذهب الشفق وفي المحاق وبعد طلوع الفجر الى طلوع الشمس وفي اول ليلة من كل

شهر الا في شهر رمضان وفي ليلة النصف وفي السفر اذا لم يكن معه ماء يغتسل به وعند هبوب الريح

السوداء والصفراء والزلزلة والجماع وهو عريان وعقيب الاحتلام قبل الغسل او الوضوء ولا بأس

ان يجامع مرات من غير غسل يتخللها ويكون غسله اخيراً وان يجامع وعنده من ينظر اليه والنظر الى فرج

المراة في حال الجماع وغيره والجماع مستقبل القبلة ومستدبرها وفي السفينة والكلام عند الجماع

بغير ذكر الله تعالى **الثالث** في اللواحق وهي ثلاثة **الاول** يجوز ان ينظر الى وجه امرأة يريد نكاحها

وان لم يستأذنها ويختص الجواز بوجهها وكفيها وله ان يكرر النظر اليها وان ينظرها قائمة

وماشية وروي جواز ان ينظر الى شعرها ومحاسنها وجسدها من فوق الثياب وكذا يجوز ان ينظر الى

امة يريد شراءها والى شعرها ومحاسنها ويجوز النظر الى اهل الذمة وشعورهن لانهن بمنزلة الاماء

لكن لا يجوز ذلك لتلذذ ولا لريبة ويجوز ان ينظر الرجل الى مثله ما خلا عورته شيخاً كان او شاباً

حسناً او قبيحاً ما لم يكن النظر لريبة او تلذذ وكذا المرأة وللرجل ان ينظر الى جسد زوجته باطناً وظاهراً والى

المحارم ما عدا العورة وكذا المرأة ولا ينظر الرجل الى الاجنبية اصلاً الا لضرورة ويجوز ان ينظر الى وجهها وكفيها على

كراهية مرة ولا يجوز معاودة النظر وكذا الحكم في المرأة ويجوز عند الضرورة كما اذا اراد الشهادة عليها

٢١٩

لو باع عبداً قيمته مائتان بمائة وبرئ لزم العقد وان مات ولم يجز الورثة صح البيع في النصف

مقابلة ما دفع وبثلاثة اسهم من ستة وفي التسديس بالمحاباة وهي سهمان هما الثلث من ستة

فيكون ذلك خمسة اسداس العبد وتبطل في الزائد وهو سدس فيرجع على الورثة والمشتري

بالخيار لتبعض الصفقة فان شاء فسخ وان شاء اجاز ولو بذل العوض عن السدس كان الورثة

بالخيار بين الامتناع والاجابة لان حقهم في العين **المسئلة الخامسة** اذا اعتقها في مرض

الموت وتزوج ودخل بها صح العتق والعقد وورثت ان خرجت من الثلث وان لم تخرج فعلى ما مر

من الخلاف **السادسة** لو اعتق امته قيمتها ثلث تركته ثم اصدقها الثلث الآخر ودخل ثم مات فالنكاح

صحيح ويبطل المسمى لانه زائد على الثلث وترثه وفي ثبوت مهر المثل تردد وعلى القول الآخر

يصح الجميع

كتاب النكاح

واقسامه ثلاثة **القسم الاول** في النكاح الدائم والنظر فيه يستدعي

فصولاً **الاول** في آداب العقد والخلوة ولواحقهما **الاول** في آداب العقد فالنكاح مستحب لمن تاقت

نفسه من الرجال والنساء ومن لم تتق فيه خلاف المشهور استحبابه لقوله عليه السلام تناكحوا تناسلوا

ولقوله عليه السلام شرار موتاكم العزاب ولقوله عليه السلام ما استفاد امرؤ فائدة بعد الاسلام

افضل من زوجة مسلمة تسره اذا نظر اليها وتطيعه اذا امرها وتحفظه اذا غاب عنها في نفسها وماله

وربما احتج المانع بان وصف يحيى عليه السلام بكونه حصوراً يؤذن باختصاص هذا الوصف

بالرجحان فيحمل على ما اذا لم تتق النفس ويمكن الجواب بان المدح بذلك في شرع غيرنا لا يلزم

منه وجوده في شرعنا ويستحب لمن اراد العقد سبعة اشياء ويكره له ثامن فالمستحب ان يتخير

من النساء من تجمع صفات اربعاً كرم الاصل وكونها بكراً ولوداً عفيفة ولا يقتصر على الجمال و

على الثروة فربما حرمهما وصلاة ركعتين والدعاء بعدهما بما صورته اللهم اني اريد ان اتزوج

فقدر لي من النساء اعفهن فرجاً واحفظهن لي في نفسها ومالي واوسعهن رزقاً

واعظمهن بركة او غير ذلك من الدعاء والاشهاد والاعلان والخطبة امام العقد وايقاعه

ليلاً ويكره ايقاعه والقمر في العقرب **الثاني** آداب الخلوة بالمرأة وهي قسمان **الاول** يستحب لمن

ان تكون الشفقة في الاولياء متعلقة بالولاية **الفصل الثاني** في العقد والنظر الصيغة وبيان

اما الاول فالنكاح ينعقد بايجاب وقبول دالين على القصد الى تحقق الاحكام والشرائط كافيا

لفظان نحو جئتك وانكحتك وزوجتك ومتعتك ترد وجوزه اخر والقبول نحو قبلت او تزوجت

قبلت النكاح او ما شابهه ويعني لا اقتصارا على قبلت فلا بد من وقوعهما بلفظ الماضي الدال على تحقق

الانشاء اقتصارا على المتيقن تحفظا من لا شتباه المتشبه للاباحة ولو اتى بلفظ الامر في

الانشاء كقوله زوجنيها فقال زوجتك قيل يصح كما في خبر سهل الساعدي وهو حسن ولو

بلفظ المستقبل كقوله اتزوجك فتقول زوجتك جاز وقيل لا بد بعده من تلفظه بالقبول وفي رواية

ابان بن تغلب في المتعة اتزوجك متعة فاذا قالت نعم فهي امراتك ولو قال لها او الرجل متعتك

بكذا ولم يذكر الاجل انه ينعقد دائما وهو دالة على انعقاد الدائم بلفظ التمتع ولا يشترط في القبول تطابقه

لعبارة الايجاب بل يصح الايجاب بلفظ والقبول بآخر فلو قالت زوجتك فقال قبلت النكاح او انكحت

فقال قبلت التزويج صح ولو قال زوجت بنتك من فلان فقال نعم فقال الزوج قبلت صح لتضمن نعم

اعادة السؤال ولو يعد اللفظ وفيه تردد ولا يشترط تقدم الايجاب بل لو قال تزوجت فقال زوجتك

صح ولا يجوز العدول عن هذين اللفظين الى ترجمتهما بغير العربية الا مع العجز عن العربية ولو عجز احد

المتعاقدين تكلم كل واحد منهما بما يحسنه ولو عجزا عن النطق اصلا او احدهما اقتصر العاجز على الاشارة

الى العقد والايماء ولا ينعقد النكاح بلفظ البيع ولا الهبة ولا التمليك ولا الاجارة سواء ذكر

فيه المهر او جرده **واما الثاني** ففيه مسائل **الاولى** لا عبرة في النكاح بعبارة الصبي ايجابا

وقبولا ولا بعبارة المجنون والسكران الذي لا يحصل وفي تردد والاظهر انه لا يصح ولو افاق فاجاز وفي رواية

اذا زوجت السكرى نفسها ثم افاقت فرضيت او دخل بها فافاقت واقرته كان ماضيا

الثانية لا يشترط في نكاح الرشيدة اذن الولي ولا في شيء من الانكحة حضور شاهدين

ولو اوقعه الزوجان او الاولياء سرا جاز ولو تواعدا بالكتمان لم يبطل **الثالثة** اذا اوقع

نعم وانهي عليه بطل حكم الايجاب فلو قبل بعد ذلك كان لغوا وكذا لو سبق القبول وزال

الناظر منهما على ما يضطر الى الاطلاع عليه كالطبيب اذا احتاجت اليه للعلاج ولو الى العورة دفعا للضرر

مسئلتان هل يجوز للخصي النظر الى المرأة المالكة او الاجنبية قيل نعم وقيل لا وهو الاظهر لعموم

المنع وملك اليمين المستثنى في الآية المراد به الاماء **الثانية** الاعمى لا يجوز له سماع صوت المرأة

الاجنبية لانه عورة ولا يجوز للمرأة النظر اليه لانه يساوي المبصر في تناول النهي **الثاني** في مسائل

تتعلق بهذا الباب وهي خمس **الاولى** الوطء في الدبر فيه روايتان احديهما الجواز وهي المشهورة بين الاصحاب

لكن على كراهية شديدة **الثانية** العزل عن الحرة اذا لم يشترط في العقد ولم تأذن قيل هو محرم

ويجب معه دية النطفة عشرة دنانير وقيل هو مكروه وان وجبت الدية وهو اشبه **الثالثة** لا يجوز للرجل ان

يترك وطء زوجته اكثر من اربعة اشهر **الرابعة** الدخول بالمرأة قبل ان تبلغ تسع سنين محرم ولو دخل لم تحرم

لكن لو افضاها حرمت ابدا **الخامسة** يكره للمسافر ان يطرق اهله ليلا **الثالث** في خصائص

النبي عليه السلام وهي خمس عشرة خصلة منها ما هو في النكاح وهو تجاوز الاربع بالعقد وربما كان

الوجه الوثوق بعدله بينهن دون غيره والعقد بلفظ الهبة ثم لا يلزمه بها مهر ابتداء ولا انتهاء وفي

التخيير لنسائه بين ارادته ومفارقته وتحريم نكاح الاماء بالعقد والاستبدال بنسائه والزيادة

عليهن حتى نسخ ذلك بقوله تعالى انا احللنا لك ازواجك الآية ومنها ما هو خارج عن النكاح

وهو وجوب السواك والوتر والاضحية وقيام الليل وتحريم الصدقة الواجبة والمندوبة في حقه

وخائنة الاعين وهو الغمز بها وابيح له الوصال في الصوم وخص بانه تنام عينه ولا ينام قلبه

ويبصر وراءه كما يبصر امامه وذكر اشياء غير ذلك من خصائصه عليه السلام هنا اظهرها

ويلحق بهذا الباب مسئلتان الاولى تحرم زوجاته عليه السلام على غيره صلى الله عليه وآله فاذا مات عن

زوجة لم تحل اجماعا وكذا القول لو طلقها قيل تحل على الظاهر اما لو فارقها بالفسخ او طلاق فيه خلاف

والوجه انها لا تحل عملا بالظاهر وليس تحريمهن لتسميتهن امهات ولا لتسميته عليه السلام

والدا **الثانية** من الفقهاء من زعم انه لا يجب على النبي عليه السلام القسمة بين ازواجه

لقوله تعالى ترجي من تشاء منهن وتؤوي اليك من تشاء وهو ضعيف لان في الآية احتمالا يدفع دلالتها اذ يحتمل ان تكون

ومن الاصحاب من اذن لها في الدائم دون المنقطع ومنهم من عكس فامنهم من اسقط امرهما معها
فيهما وفيه رواية اخرى دالة على شركتها في الولاية حتى لا يجوز لهما ان ينفردا عنها بالعقد
اذا عضلها الولي وهو ان لا يزوجها من كفو مع رغبتها فانه يجوز لها ان تزوج نفسها ولو
كرها اجماعا ولا ولاية لهما على الثيب مع البلوغ والرشد ولا على البالغ الرشيد و
ولايتهما على الصبي مع الجنون ولا خيار لاحدهما مع الافاقة وللمولى ان يزوج مملوكه صغيرا
كانت او كبيرة عاقلة او مجنونة ولا خيار لهما معه وكذا الحكم في العبد وليس للحاكم ولاية في النكاح
على من لم يبلغ ولا على بالغ رشيد ويثبت ولايته على من بلغ غير رشيد او تجدد فساد عقله
اذا كان النكاح صلاحا له ولا ولاية للوصي وان نص له الموصي على النكاح على الاظهر ولو
ان يزوج من بلغ فاسد العقل اذا كان به ضرورة الى النكاح والمحجور عليه للتبذير لا
له ان يتزوج غير مضطر ولو اوقع كان العقد فاسدا وان اضطر الى النكاح جاز للحاكم ان ياذن
عين الزوجة او اطلق ولو بادر قبل الاذن والحال هذه صح العقد فان زاد في المهر عن المثل بطل
الزائد واولى الاصح وقف على الاجازة من الحاكم العقد فيبطل والاول والثاني في اللواحق وفيه
مسائل **الاولى** اذا وكلت البالغة الرشيدة في العقد مطلقا لم يكن ان يزوجها من نفسه الا مع
اذنها ولو وكلته في تزويجها منه قيل لا يصح لرواية عمار ولانه يلزم ان يكون موجبا قابلا والجواز
اشبه اما لو زوجها الجد من ابن ابنه الاخر او الاب من موكله كان جائزا **الثانية** اذا زوجها الولي
بدون مهر المثل هل لها ان تعترض فيه تردد والاظهر ان لها الاعتراض **الثالثة** عبارة المرأة
معتبرة في العقد مع البلوغ والرشد فيجوز لها ان تزوج نفسها وان تكون وكيلة لغيرها
ايجابا وقبولا **الرابعة** عقد النكاح يقف على الاجازة على الاظهر فلو زوج الصبية غير
ابيها او جدها قريبا كان او بعيدا لم يمض الا مع اذنها او اجازتها بعد العقد ولو كان اخا او عما
فمن البكر يكفي سكوتها عند عرضه عليها وتكلف الثيب النطق ولو كانت مملوكة وقف على اجازة المالك
وكذا لو كان صغيرة فاجاز الاب او الجد صح **الخامسة** اذا كان الولي كافرا فلا ولاية ولو كان الاب

٢٢٣

عقد فلو اوجب لولي بعد كان لغوا وكذا في البيع **الرابعة** يصح اشتراط الخيار في الصداق
خاصة ولا يفسد العقد **الخامسة** اذا اعترف الزوج بزوجية امراة وصدقته
او اعترفت هي فصدقها قضي بالزوجية ظاهرا وتوارثا ولو اعترف احدهما قضي عليه
بحكم العقد دون الآخر **السادسة** اذا كان للرجل عدة بنات فزوج واحدة ولم يسمها عند
العقد لكن قصداها بالنية واختلفا في المعقود عليها فان كان الزوج راهن فالقول قول
الاب لان الظاهر انه وكل التعيين اليه وعليه ان يسلم اليه التي نواها وان لم يكن راهن
كان العقد باطلا **السابعة** يشترط في النكاح امتياز الزوجة عن غيرها بالاشارة او
التسمية او الصفة فلو زوجه احدى بنتيه او هذا الحمل لم يصح العقد **الثامنة** اذا ادعى
زوجية امراة وادعت اختها زوجيته واقام كل منهما بينة فان كان دخل بالمدعية
كان الترجيح لبينتها لانه مصدق لها بظاهر فعله وكذا لو كان تاريخ بينتها اسبق ومع عدم
الامرين يكون الترجيح لبينته **التاسعة** اذا عقد على امراة فادعى آخر زوجيتها لم يلتفت
الى دعواه الا مع البينة **العاشرة** اذا تزوج العبد بمملوكة ثم اذن له المولى في ابتياعها فان اشتراها
لمولاه فالعقد باق وان اشتراها لنفسه باذنه او ملكه اياها بعد ابتياعها فان قلنا العبد يملك بطل العقد
والا كان باقيا ولو تحرر بعضه واشترى زوجته بطل النكاح بينهما سواء اشتراها بمال ينفرد به
او مشترك بينه وبين المولى

الفصل الثالث في اولياء العقد وفيه فصول الاول في تعيين الاولياء

لا ولاية في عقد النكاح لغير الاب والجد للاب وان علا والمولى والوصي والحاكم وهل يشترط في
ولاية الجد بقاء الاب قيل نعم مصيرا الى رواية لا تخلو من ضعف والوجه انه لا يشترط وتثبت ولاية
الاب والجد للاب على الصغيرة وان ذهبت بكارتها بوطي او غيره ولا خيار لها بعد بلوغها على
اشهر الروايتين وكذا لو زوج الجد او الاب الولد الصغير لزمه العقد ولا خيار له مع بلوغه ورشده
على الاشهر وهل تثبت ولايتهما على البكر الرشيدة فيه روايات اظهرها سقوط الولاية عنها
وثبوت الولاية لنفسها في الدائم والمنقطع ولو زوجها احدهما لم يمض عقده الا برضاها ومن الاصحاب

زوجك العاقد من غير اذنك فقالت بل اذنت فالقول قولها مع يمينها على الاقوى لانها تدعي
الصحة **الفصل الرابع** في اسباب التحريم وهي ستة **السبب الاول** النسب ويحرم بالنسب
اصنافا من النساء الام والجدة وان علت لاب كانت او لام والبنت للصلب وبناتها وان نزلن وبنات الابن وان
نزلن والاخوات لاب كن او لام او لهما وبناتهن وبنات اولادهن والعمات سواء كن اخوات ابيه
لابيه او لامه او لهما وكذا اخوات اجداده وان علون والخالات للاب او للام او لهما وكذا
خالات الاب والام وان ارتفعن وبنات الاخ سواء كان الاخ للاب وللام او لهما وسواء
كانت بنته لصلبه او بنت بنته او بنت ابنه وبناتهن وان سفلن ومن هنا
يحرم على النساء فيحرم الاب وان علا والولد وان سفل والاخ وابنه وابن الاخت والعم وان علا
وكذا الخال **فروع ثلاثة الاول** النسب يثبت مع النكاح الصحيح ومع الشبهة ولا
يثبت مع الزنا فلو زنا فانخلق من مائه ولد لم ينتسب اليه شرعا وهل يحرم على الزاني والزانية
الوجه انه يحرم لانه مخلوق من مائه فهو يسمى ولدا لغة **الثاني** لو طلق زوجته فوطئت
بالشبهة فان اتت به لاقل من ستة اشهر من وطي الثاني ولستة اشهر من وطي المطلق الحق به
اما لو كان الثاني لاقل من ستة وللمطلق لاكثر من اقصى مدة الحمل لم يلحق باحدهما وان احتمل
ان يكون منهما استخرج بالقرعة على تردد اشبهه انه للثاني وحكم اللبن تابع للنسب **الثالث**
لو انكر الولد ولاعن انتفى عنه وكان اللبن تابعا له فلو اقر به بعد ذلك عاد نسبه وان كان
هو لا يرث الولد **السبب الثاني** الرضاع والنظر في شروطه واحكامه وانتشار الحرمة بالرضاع
يتوقف على شروط **الاول** ان يكون اللبن عن النكاح فلو در لم ينشر حرمة وكذا لو كان عن زنا
وفي نكاح الشبهة تردد اشبهه تنزيله على النكاح الصحيح ولو طلق الزوج وهي حامل او
مرضع فارضعت ولدا نشر الحرمة كما لو كانت في حباله وكذا لو تزوجت ودخل بها الزوج الثاني
وحملت اما لو انقطع ثم عاد في وقت يمكن ان يكون للثاني كان له دون الاول ولو اتصل حتى تضع
الحمل من الثاني كان ما قبل الوضع للاول وما بعد الوضع للثاني **الشرط الثاني** الكمية وهو ما

الولاية للبعيد مباشرة وكذا لو جن الاب او اغمي عليه ولو زال المانع عادت الولاية ولو اختار الاب
وللجد آخر فمن سبق عقده صح وبطل المتأخر فان تشاحا قدم اختيار الجد ولو اوقعا في حالة
ثبت عقد الجد دون الاب السادسة اذا زوجها الولي بالمجنون او الخصي صح ولها الخيار اذا بلغت وكذا
لو زوج الطفل بمن بها احد العيوب الموجبة للفسخ ولو زوجها بمملوك لم يكن لها الخيار اذا بلغت وكذا
الطفل وقيل بالمنع في الطفل لان نكاح الامة مشروط بخوف العنت ولا خوف في جانب الصبي السابعة
لا يجوز نكاح الامة الا باذن مالكها ولو كان امرأة في الدائم والمنقطع وقيل يجوز لها ان تتزوج متعة
اذا كانت لامرأة من غير اذنها والاول اشبه الثامنة اذا زوج الابوان الصغيرين لزمهما العقد فان مات
احدهما ورثه الآخر ولو عقد عليهما غير ابويهما ومات احدهما قبل البلوغ بطل العقد وسقط المهر ولا ارث
ولو بلغ احدهما فرضي لزم العقد من جهته فان مات عزل من تركته نصيب الآخر فان بلغ واجاز حلف
انه لم يجز للرغبة في الميراث وورث ولو مات الذي لم يجز بطل العقد ولا ميراث التاسعة اذا اذن
المولى لعبده في ايقاع العقد صح واقتصر على مهر امثاله فان زاد كان الزائد في ذمته يتبع
به اذا تحرر ويكون مهر المثل على مولاه وقيل في كسبه والاول اظهر وكذا القول في نفقتها العاشرة
من تحرر بعضه ليس لمولاه اجباره على النكاح الحادية عشرة اذا كانت الامة لمولى عليه كان نكاحها
بيد وليه فاذا زوجها لزم وليس للمولى عليه مع زوال الولاية فسخه ويستحب للمرأة ان تستأذن اباها
في العقد بكرا كانت او ثيبا وان توكل اخاها اذا لم يكن لها اب ولا جد وان تعول على الاكبر اذا كانوا
اكثر من اخ ولو تخير كل واحد من الاخوة زوجا تخيرت خيرة الاكبر مسائل ثلاث الاولى
اذا زوجها الاخوان برجلين فان وكلتهما فالعقد للاول ولو دخلت بمن تزوجها اخيرا فحملت لحق
الولد به والزمه مهرها واعيدت الى السابق بعد العدة وان اتفقا في حالة واحدة قيل يقدم الاكبر وهو
تحكم وان لم تكن اذنت لهما اجازت عقد ايهما شاءت والاولى لها اجازة عقد الاكبر وبايهما دخلت قبل
الاجازة كان العقد له الثانية لا ولاية للام على الولد فلو زوجته فرضي لزمه العقد وان كره لزمها المهر
وفيه تردد وربما حمل على ما اذا ادعت الوكالة عنه الثالثة اذا زوج الاجنبي امرأة فقال الزوج

يسترضع الذمية ويمنعها من شرب الخمر واكل لحم الخنزير ويكره ان يسلم الى اهلها لتحمل الى منزلها
وتتاكد الكراهة في ارتضاع المجوسية ويكره ان يسترضع من ولدتها عن زنا وروي ان لبن
احلها مولاها فعلها طاب لبنها وزالت الكراهية وهو شاذ ولها احكام في مسائل الاولى
اذا حصل الرضاع المحرم انتشرت الحرمة من المرضعة وفحلها الى المرتضع ومنه اليهما فصار الذي ارضعته
له اما والفحل ابا وآباؤهما اجدادا وامهاتهما جدات واولادهما اخوة واخواتهما اخوات
واعماما الثانية كل من ينتسب الى الفحل من الاولاد ولادة ورضاعا يحرمون على هذا المرتضع
وكذا كل من ينتسب الى المرضعة بالبنوة ولادة وان نزلوا ولا يحرم عليه من ينتسب اليها بالبنوة رضاعا
الثالثة لا ينكح ابو المرتضع في اولاد صاحب اللبن ولادة ولا رضاعا ولا في اولاد زوجته المرضعة ولادة
لانهم صاروا في حكم ولده وهل ينكح اولاده الذين لم يرتضعوا من هذا اللبن في اولاد هذه المرضعة واولاد فحلها
قيل لا والوجه الجواز اما لو ارضعت امرأة ابنا لقوم وبنتا لآخرين جاز ان ينكح اخوة كل واحد منهما في اخوة
الآخر لانه لا نسب بينهم ولا رضاع الرابعة الرضاع المحرم يمنع من النكاح سابقا ويبطله
لاحقا فلو تزوج رضيعة فارضعتها من يفسد نكاح الصغيرة بارضاعها كامه وجدته
واخته وزوجة الاب والاخ اذا كان لبن المرضعة منهما فسد النكاح فان انفردت المرتضعة
بالارتضاع مثل ان سعت اليها فامتصت ثديها من غير شعور المرضعة سقط مهرها لبطلان
العقد الذي باعتباره يثبت المهر ولو تولت المرضعة ارضاعها مختارة قيل كان للصغيرة نصف
المهر لانه فسخ حصل قبل الدخول ولم يسقط لانه ليس من الزوجة وللزوج الرجوع على المرضعة
بما اداه ان قصدت الفسخ وفي الكل تردد منشؤه الشك في ضمان منفعة البضع ولو كان له زوجتان
كبيرة وصغيرة فارضعتها الكبيرة حرمتا ابدا ان كان دخل بالكبيرة والا حرمت الكبيرة حسب وللكبيرة
مهرها ان كان دخل بها والا فلا مهر لها لان الفسخ جاء منها وللصغيرة مهرها لانفساخ العقد بالجمع
وقيل يرجع به على الكبيرة ولو ارضعت الكبيرة له زوجتين صغيرتين حرمت الكبيرة
والمرتضعتان ان كان دخل بالكبيرة والا حرمت الكبيرة ولو كان له زوجتان كبيرتان وزوجة

ما انبت اللحم وشد العظم ولا حكم لما دون العشر الا في رواية شاذة وهل يحرم بالعشر فيه روايتان اصحهما انه لا يحرم وينشر الحرمة ان بلغ خمس عشرة رضعة او رضع يوما وليلة ويعتبر في

الرضعات المذكورة قيود ثلاثة ان تكون الرضعة كاملة وان تكون الرضعات متوالية وان يرتضع

من الثدي ويرجع في تقدير الرضعة الى العرف وقيل ان يروى الصبي ويصدر من قبل نفسه فلو

التقم الثدي ثم لفظه وعاود فان كان اعرض اولا فهي رضعة وان كان لا بنية الاعراض كالتنفس او الالتفات

الى ملاعب او الانتقال من ثدي الى آخر كان الكل رضعة واحدة ولو منع قبل استكمال الرضعة

لم يعتبر في العدد ولا بد من توالي الرضعات بمعنى ان المرأة الواحدة تنفرد باكمالها فلو رضع من واحدة

بعض العدد ثم رضع من اخرى بطل حكم الاول ولو تناوب عليه عدة نساء لم ينشر الحرمة ما لم يكمل من

واحدة خمس عشرة رضعة ولاء ولا يصير صاحب اللبن مع اختلاف المرضعات ابا ولا ابوه جدا ولا المرضعة له

ولا بد من ارتضاعه من الثدي في قول مشهور تحقيقا لمسمى الارتضاع فلو وجر في حلقه او اوصل الى

جوفه بحقنة وما شاكلها لم ينشر وكذا لو جبن فاكله جبنا وكذا يجب ان يكون اللبن بحاله فلو مزج

بغيره حتى خرج عن كونه لبنا لم ينشر ولو ارتضع من ثدي الميتة او رضع بعض الرضعات وهي حية ثم اكملها ميتة

لم ينشر لانها خرجت بالموت عن التحاق الاحكام فهي كالبهيمة المرضعة

وفيه تردد الشرط الثالث ان يكون الرضاع في الحولين ويراعى ذلك في المرتضع لقوله عليه السلام

لا رضاع بعد فطام وهل يراعى في ولد المرضعة الاصح انه لا يعتبر فلو مضى لولدها اكثر من حولين ثم

ارضعت من له دون الحولين نشر الحرمة ولو رضع العدد الا رضعة فتم الحولان ثم اكمله بعدهما لم ينشر

وكذا لو كمل الحولان ولم يرو من الاخيرة وينشر اذا تمت الرضعة مع تمام الحولين الشرط الرابع

ان يكون اللبن لفحل واحد فلو ارضعت بلبن فحل واحد مائة حرم بعضهم على بعض وكذا لو نكح

الفحل عشرا وارضعت كل واحدة واحدا او اكثر حرم التناكح بينهم جميعا ولو ارضعت اثنين بلبن

فحلين لم يحرم احدهما على الآخر وفيه رواية اخرى مهجورة ولا تصير ام المرضعة نسبا على المرتضع منها ويستحب

ان يختار للرضاع العاقلة المسلمة العفيفة الوضيئة ولا تسترضع الكافرة ومع الاضطرار تسترضع

٢٢٩

وبناتها وان سفلن تقدمت ولادتهن او تأخرت ولو لم يكن في حجره وعلى الموطوءة اب الواطي وان
علا واولاده وان سفلوا تحريماً مؤبداً ولو تجرد العقد عن الوطي حرمت الزوجة على ابيه وابنه ولم
تحرم بنت الزوجة عيناً بل جمعاً ولو فارقها جاز له نكاح بنتها وهل تحرم امها بنفس العقد فيه روايتان
اشهرهما انها تحرم ولا تحرم مملوكة الاب على الابن بمجرد الملك ولا مملوكة الابن على الاب ولو وطئ
احدهما مملوكته حرمت على الآخر ولا يجوز لاحدهما ان يطأ مملوكة الآخر الا بعقد او تحليل ويجوز للاب
ان يقوم مملوكة ابنه اذا كان صغيراً ثم يطأها بالملك ولو بادر احدهما فوطئ مملوكة الآخر من
غير شبهة كان زانياً لكن لا حد على الاب وعلى الابن الحد ولو كان هناك شبهة سقط
الحد ولو حملت مملوكة الاب من الابن مع الشبهة عتق ولا قيمة على الابن ولو حملت مملوكة الابن
من الاب لم ينعتق وعلى الاب فكه الا ان يكون انثى ولو وطئ الاب زوجة ابنه لشبهة لم تحرم على ولده
الحل وقيل تحرم لانها منكوحة الاب ويلزم الاب مهرها ولو عاودها الولد فان قلنا الوطي بالشبهة ينشر
الحرمة كان عليه مهران وان قلنا لا تحرم وهو الصحيح فلا مهر سوى الاول ومن توابع المصاهرة
تحريم اخت الزوجة جمعاً لا عيناً وبنت اخت الزوجة وبنت اخيها جمعاً الا برضا الزوجة ولو اذن
صح وله ادخال العمة والخالة على بنت اخيها واختها ولو كره المدخول عليها ولو تزوج
بنت الاخ او بنت الاخت على العمة او الخالة من غير اذنهما كان العقد باطلاً وقيل كان للعمة
والخالة الخيار في اجازة العقد وفسخه او فسخ عقدهما بغير طلاق والاعتزال
والاول اصح واما الزنا فان كان طارياً لم ينشر الحرمة كمن تزوج بامرأة ثم زنا بامها
او بنتها او لاط بابنها او ابيها او اخيها او زنا بمملوكة ابيه الموطوءة او ابنه فان ذلك
كله لا يحرم السابقة وان كان الزنا سابقاً على العقد فالمشهور تحريم بنت العمة والخالة
اذا زنا بامهما اما الزنا بغيرهما هل ينشر حرمة المصاهرة كالوطي الصحيح فيه روايتان احدهما ينشر
اوضحهما طريقاً والاخرى لا ينشر واما الوطي بالشبهة فالذي خرجه الشيخ رحمه الله انه ينزل
منزلة النكاح الصحيح وفيه تردد اظهره انه لا ينشر لكن يلحق معه النسب واما النظر واللمس

احدى الزوجتين اولاً ثم ارضعتها الاخرى حرمت المرضعة الاولى والصغيرة دون الثانية لانها
ارضعتها وهي بنته وقيل بل تحرم ايضاً لانها صارت اماً لمن كانت زوجته وهو اولى وفي كل هذه الصور
ينفسخ نكاح الجميع لتحقق الجمع المحرّم واما التحريم فعلى ما صوّرناه ولو طلق زوجته فارضعت
زوجته الرضيعة حرمتا عليه **الخامسة** لو كان له امة يطأها فارضعت زوجته الصغيرة
حرمتا جميعاً ويثبت مهر الصغيرة ولا يرجع به على الامة لانه لا يثبت للمولى مال في ذمة مملوكه
نعم لو كانت موطوءة بالعقد رجع به عليها ويتعلق برقبتها وعندي في ذلك تردد ولو قلنا الرجوع
بالمهر لما قلنا ببيع المملوكة فيه بل يتبع به اذا تحررت **السادسة** لو كان لاثنين
زوجتان صغيرة وكبيرة وطلق كل واحد منهما زوجته وتزوج بالاخرى ثم ارضعت الكبيرة
الصغيرة حرمت الكبيرة عليهما وحرمت الصغيرة على من دخل بالكبيرة **السابعة** اذا قال
هذه اختي من الرضاع او بنتي على وجه يصح فان كان قبل العقد حكم عليه بالتحريم ظاهراً وان كان
بعد العقد ومعه بينة حكم بها فان كان قبل الدخول فلا مهر وان كان بعده كان لها المسمى وان
فقد البينة وانكرت الزوجة لزمه المهر كله مع الدخول ونصفه مع عدمه على قول مشهور
ولو قالت المرأة ذلك بعد العقد لم تقبل دعواها في حقه الا ببينة ولو كان قبله حكم عليها بظاهر
الاقرار **الثامنة** لا تقبل الشهادة بالرضاع الا مفصلة لتحقق الخلاف في الشرائط المحرمة
واحتمال ان يكون الشاهد استند الى عقيدته واما اخبار الشاهد بها فيكفي مشاهدته ملتقماً ثدي المرأة ماصاً له
على العادة حتى يصدر **التاسعة** اذا تزوجت كبيرة بصغير ثم فسخت اما لعيب فيه او فيها او لانها كانت مملوكة
فاعتقت او لغير ذلك ثم تزوجت بآخر وارضعته بلبنه حرمت على الزوج لانها كانت حليلة ابنه وعلى الصغير لانها
منكوحة ابيه **العاشرة** لو زوج ابنه الصغير بابنة اخيه الصغيرة ثم ارضعت جدتهما احدهما انفسخ نكاحهما
لان المرتضع ان كان هو الذكر فهو اما عم لزوجته واما خال وان كانت الانثى فقد صارت اما عمة واما خالة **السبب**
الثالث المصاهرة وهي تتحقق مع الوطء الصحيح وتشكل مع الزنا والوطء بالشبهة والنظر واللمس فالبحث حينئذ في
الامور الثلاثة اما النكاح الصحيح فمن وطئ امرأة بالعقد الصحيح او الملك حرم على الواطئ ام الموطوءة وان علت وبناتها

الأخيرين إن كانت عالمة بالتحريم ومع جهلها فلا مهر **الثالثة** من زنى بامرأة لم يحرم عليه
نكاحها وكذا لو كانت مشهورة بالزنا وكذا لو زنت امرأته وإن أصرت على الأصح ولو زنى بذات بعل أو في عدة
رجعية حرمت عليه أبداً في قول مشهور **الرابعة** من فجر بغلام فأوقبه حرم على الواطئ العقد على أم الموطوء
وأخته وبنته ولا تحرم إحداهن لو كان عقدها سابقاً **الخامسة** إذا عقد المحرم على امرأة عالماً
بالتحريم حرمت عليه أبداً ولو كان جاهلاً فسد عقده ولم تحرم **السادسة** لا تحل ذات البعل
إلا بعد مفارقته وانقضاء العدة إن كانت ذات عدة **السبب الرابع** استيفاء العدد وهو قسمان **الأول**
إذا استكمل الحر أربعاً بالعقد الدائم حرم عليه ما زاد غبطة ولا يحل له من الإماء بالعقد أكثر من اثنتين من جملة
الأربع وإذا استكمل العبد أربعاً من الإماء أو حرتين أو حرة وأمتين حرم عليه ما زاد ولكل منهما أن ينكح بالعقد
المنقطع ما شاء وكذا بملك اليمين **مسألتان الأولى** إذا طلق واحدة من الأربع حرم عليه العقد على غيرها
حتى تنقضي عدتها إن كان الطلاق رجعياً ولو كان بائناً جاز له العقد على الأخرى في الحال وكذا
الحكم في نكاح أخت الزوجة على كراهية مع البينونة **الثانية** إذا طلق إحدى الأربع بائناً وتزوج
اثنتين فإن سبقت إحداهما كان العقد لها وإن اتفقتا في حالة بطل العقدان وروي أنه يتخير
وفي الرواية ضعف **القسم الثاني** إذا استكملت الحرة ثلاث طلقات حرمت على المطلق حتى تنكح زوجاً
غيره سواء كانت تحت حر أو عبد وإذا استكملت الأمة طلقتين حرمت عليه حتى تنكح زوجاً غيره
ولو كانت تحت حر وإذا استكملت المطلقة تسع طلقات للعدة ينكحها بينها رجلان حرمت على
المطلق أبداً **السبب الخامس** اللعان وهو سبب لتحريم الملاعنة تحريماً مؤبداً وكذا قذف الزوجة الصماء أو الخرساء
بما يوجب اللعان لو لم تكن كذلك **السبب السادس** الكفر والنظر فيه يستدعي بيان مقاصد **الأول**
لا يجوز للمسلم نكاح غير الكتابية إجماعاً وفي تحريم الكتابية من اليهود والنصارى روايات
أشهرها المنع في النكاح الدائم والجواز في المتعة وملك اليمين وكذا حكم المجوس على أشبه
الروايتين ولو ارتد أحد الزوجين قبل الدخول وقع الفسخ في الحال وسقط المهر إن كان من المرأة
ونصفه إن كان من الرجل ولو وقع بعد الدخول وقف الفسخ على انقضاء العدة

يسوغ لغير المالك كنظر الوجه ولمس الكف لا ينشر الحرمة وما لا يسوغ لغير المالك كنظر الفرج

والقبلة ولمس باطن الجسد بشهوة فيه تردد اظهره انه يثمر كراهية ومن قال ينشر الحرمة قصر التحريم

على اب اللامس والناظر وابنه خاصة دون ام المنظورة والملموسة وبنتهما وحكم الرضاع في جميع ذلك

حكم النسب المقصد الثاني في مسائل من تحريم الجمع وهي ست الاولى لو تزوج

اختين كان العقد للسابقة وبطل عقد الثانية ولو تزوجهما في عقد واحد قيل بطل نكاحهما وروي

انه يتخير ايتهما شاء والاول اشبه والرواية ضعيفة الثانية لو وطئ امة بالملك ثم تزوج اختها قيل يصح

وحرمت الموطوءة بالملك اولا ما دامت الثانية في حباله ولو كان له امتان فوطئهما قيل حرمت الاولى

حتى تخرج الثانية عن ملكه وقيل ان كان جاهلا بالتحريم لم تحرم الاولى وان كان مع العلم حرمت حتى تخرج الثانية

لا للعود الى الاولى ولو اخرجها للعود والحال هذه لم تحل الاولى الثالثة قيل لا يحل للحر العقد على

الاولى الثالثة قيل لا يحل للحر العقد على الامة الا بشرطين عدم الطول وهو المهر والنفقة وخوف العنت

وهو المشقة من الترك وقيل يكره ذلك من دونهما وهو الاشهر وعلى الاول لا ينكح الا امة لزوال العنت

ومن قال بالثاني اباح اثنتين اقتصارا في المنع على موضع الوفاق الرابعة لا يجوز للعبد ان يتزوج اكثر

من حرتين الخامسة لا يجوز نكاح الامة على الحرة الا باذنها فان بادر كان العقد باطلا وقيل

كان للحرة الخيار في الفسخ والامضاء ولها فسخ عقد نفسها والاول اشبه اما لو تزوج الحرة على الامة كان العقد

ماضيا ولها الخيار في نفسها ان لم تعلم ولو جمع بينهما في عقد واحد صح عقد الحرة دون الامة

السادسة اذا دخل بصبية لم تبلغ تسعا فافضاها حرم عليه وطؤها ولم تخرج من حباله ولو لم

يفضها لم تحرم على الاصح المقصد الثالث في مسائل تحريم العين وهي ست الاولى من تزوج

امرأة في عدتها عالما حرمت عليه ابدا وان جهل العدة والتحريم ودخل حرمت ايضا ولو لم يدخل

بطل ذلك العقد وكان له استئنافه الثانية اذا تزوج في العدة ودخل فحملت فان كان جاهلا

لحق به الولد ان جاء لستة اشهر فصاعدا منذ دخل بها وفرق بينهما ولزمه المسمى وتتم العدة

للاول وتستأنف اخرى للثاني وقيل تجزي عدة واحدة ولها مهرها على الاول ومهر على الاخير

اليه من الاحتمال المقصد الثالث في مسايل مترتبة على اختلاف الدين الاولى لو تزوج
امراة وبنتها ثم اسلم بعد الدخول بهما حرمتا وكذا لو كان دخل بالام ولو لم يكن دخل بواحدة بطل
عقد الام دون البنت ولا اختيار وقال الشيخ له التخيير الاول ... ولو اسلم عن امة وبنتها فان كان
وطئهما حرمتا وان كان وطئ احديهما حرمت الاخرى ... واحدة تخير ولو اسلم عن اختين
تخير ايتهما شاء ولو كان وطئهما وكذا لو كان عنده امراة وعمتها او خالتها ولم تجز العمة
والخالة الجمع اما لو رضيتا صح الجميع ولو اسلم عن حرة وامة ... الثانية اذا اسلم
المشرك وعنده حرة وثلاث اماء بالعقد فاسلمن معه تخير مع الحرة اثنتين اذا
رضيت الحرة ولو اسلم الحر وعنده اربع اماء بالعقد تخير اثنتين ولو كن حراير ثبت عقده
عليهن وكذا لو اسلمن قبل انقضاء العدة ولو كن اكثر من اربع فاسلم بعضهن كان بالخيار بين
اختيارهن والتربص فان لحقن به او بعضهن لم يزدن على اربع ثبت عقده عليهن وان زدن
تخير اربعا ولو اختار من سبق اسلامهن لم يكن له خيار في الباقيات ولو لحقن قبل العدة
الثالثة لو اسلم العبد وعنده اربع حراير وثنيات فاسلم معه اثنتان ثم اعتق ولحق به من
بقي لم يزد على اختيار اثنتين لانه كمال العدد المحلل له ولو اسلمن ثم اعتق ثم اسلم او اسلمن بعد عتقه
واسلامه في العدة تخير اربعا لاتصافه بالحرية المبيحة للاربع وفي الفرق اشكال الرابعة
اختلاف الدين فسخ لا طلاق فان كان من المراة قبل الدخول سقط به المهر وان كان من الرجل
فنصفه على قول مشهور وان كان بعد الدخول فقد استقر ولم يسقط بالعارض ولو كان
المهر فاسدا وجب مهر المثل مع الدخول وقبله نصفه ان كان الفسخ من الرجل ولو لم يسم مهرا
[illegible] كانت لها المتعة كالمطلقة وقبل ... ولو دخل الذمي واسلم وكان المهر خمرا ولم تقبضه قبل
[illegible] مهر المثل قبل ... فيه ... [illegible]
بعد الدخول ثم طلقها ... [illegible]
[illegible] انقضاء العدة قال الشيخ ... [illegible]

كان ولا يسقط شيء من المهر لاستقراره بالدخول وان كان الزوج ولد على الفطرة فارتد انفسخ

النكاح في الحال ولو كان بعد الدخول لانه لا يقبل عوده واذا اسلم زوج الكتابية فهو على

نكاحه سواء كان قبل الدخول او بعده ولو اسلمت زوجته قبل الدخول انفسخ العقد ولا مهر

وان كان بعد الدخول وقف الفسخ على انقضاء العدة وقيل ان كان الزوج بشرائط الذمة كان نكاحه

باقيا غير انه لا يمكن من الدخول عليها ليلا ولا من الخلوة بها نهارا والاول اشبه واما غير

الكتابيين فاسلام احد الزوجين موجب لانفساخ العقد في الحال ان كان قبل الدخول وان كان بعده

وقف على انقضاء العدة ولو انتقلت زوجة الذمي الى غير دينها من ملل الكفر وقع الفسخ في الحال ولو

عادت الى دينها وهو بناء على انه لا يقبل منها الا الاسلام واذا اسلم الذمي على اكثر من اربع من المنكوحات

بالعقد الدائم استدام اربعا من الحرائر او امتين وحرتين ولو كان عبدا استدام حرتين او حرة

وامتين وفارق سائرهن ولو لم يزد عددهن عن النصاب كان عقدهن ثابتا وليس للمسلم

اجبار زوجته الذمية على الغسل لان الاستمتاع ممكن من دونه ولو اتصفت بما يمنع الاستمتاع

كالنتن الغالب وطول الاظفار المنفر كان له الزامها بازالته وله منعها من الخروج الى الكنائس

والبيع كما له منعها من الخروج من منزله وكذا له منعها من شرب الخمر واكل لحم الخنزير

واستعمال النجاسات **الفصل الثاني في كيفية الاختيار** وهو اما بالقول الدال على الامساك كقوله

اخترتك او امسكتك وما اشبهه ولو رتب الاختيار ثبت عقد الاربع الاول واندفع البواقي ولو

قال لما زاد على الاربع اخترت فراقكن ثبت نكاح البواقي ولو قال لواحدة طلقتك صح

نكاحها وطلقت وكانت من الاربع ولو طلق اربعا اندفع البواقي وثبت نكاح المطلقات ثم يطلقن

بالطلاق لانه لا يواجه به الا الزوجة اذ موضوعه ازالة قيد النكاح والظهار والايلاء

ليس كذلك على الاختيار لانه قد يواجه به غير الزوجة واما بالفعل مثل ان يطأ

اذ ظاهره الاختيار ولو وطئ اربعا ثبت عقدهن واندفع البواقي ولو قبل او لمس

بشهوة يمكن ان يقال هو اختيار كما هو رجعة في حق المطلقة وهو يشكل بما يتطرق اليه

التساوي في الاسلام وهل يشترط التساوي في الايمان فيه روايتان اظهرهما الاكتفاء بالاسلام
وان تأكد استحباب الايمان وهو في طرف الزوجة أتم لان المرأة تأخذ من دين بعلها نعم
لا يصح نكاح الناصب المعلن بعداوة اهل البيت عليهم السلام لارتكابه ما يعلم بطلانه
من دين الاسلام وهل يشترط تمكنه من النفقة قيل نعم وقيل لا وهو الاشبه ولو تجدد عجز الزوج
عن النفقة هل تتسلط على الفسخ فيه روايتان اشهرهما انه ليس لها ويجوز نكاح الحرة
العبد والعربية العجمي والهاشمية غير الهاشمي وبالعكس وكذا ارباب الصنائع الدنية بذوات الدين و
البيوتات ولو خطب المؤمن القادر على النفقة وجب اجابته وان كان اخفض نسبا ولو منع الولي كان
عاصيا ولو انتسب الزوج الى قبيلة فبان من غيرها كان للزوجة الفسخ وقيل ليس لها وهو اشبه و
يكره ان يزوج الفاسق ويتأكد في شارب الخمر وان تزوج المؤمنة بالمخالف ولا بأس بالمستضعف وهو
الذي لا يعرف بعناد **الثانية** اذا تزوج بامرأة ثم علم انها كانت قد زنت لم يكن له فسخ العقد ولا الرجوع
على الولي بالمهر وروي ان له الرجوع ولها الصداق بما استحل من فرجها وهو شاذ **الثالثة** لا يجوز
التعريض بالخطبة لذات العدة الرجعية لانها زوجة ويجوز في المطلقة ثلاثا من الزوج وغيره
ولا يجوز التصريح لها منه ولا من غيره واما المطلقة تسعا للعدة ينكحها بينها رجلان فلا يجوز
التعريض لها من الزوج ويجوز من غيره ولا يجوز التصريح في العدة منه ولا من غيره واما المعتدة البائن
سواء كانت عن خلع او فسخ يجوز التعريض لها من الزوج وغيره والتصريح من الزوج دون غيره
والتعريض ان يقول رب راغب فيك او حريص عليك وما اشبهه والتصريح ان يخاطبها بما لا
يحتمل الا النكاح مثل ان يقول اذا انقضت عدتك تزوجتك ولو صرح بالخطبة في موضع المنع ثم
انقضت العدة لم تحرم **الرابعة** اذا خطب فاجابت قيل حرم على غيره خطبتها ولو تزوج ذلك
الغير كان العقد صحيحا **الخامسة** اذا تزوج بالمطلقة ثلاثا وشرط في العقد انه اذا حللها فلا
نكاح بينهما بطل العقد وربما قيل بلغو الشرط ولو شرط الطلاق قيل يصح النكاح ويبطل الشرط
فلها مهر المثل لو دخل ولو لم يصرح بالشرط في العقد وكان ذلك في نيته او نية الزوجة او الولي لم يفسد

فحكم الزوجية اذا لم يكن عن فطرة **السادسة** اذا اسلم وعنده اربع وثنيات مدخول بهن لم يكن

له العقد على اخرى ولا على اخت احدى زوجاته حتى تنقضي العدة مع بقائهن على الكفر ولو اسلمت

الوثنية فتزوج زوجها باختها قبل اسلامه وانقضت العدة وهو على كفره صح عقد الثانية ولو اسلم

قبل انقضاء عدة الاولى تخير ما لو تزوجهما كافرة **السابعة** اذا اسلم الوثني ثم ارتد وانقضت

عدتها على الكفر فقد بانت منه ولو اسلمت في العدة ورجع الى الاسلام في العدة فهو احق بها

ولو خرجت وهو كافر فلا سبيل له عليها **الثامنة** لو ماتت احداهن بعد اسلامهن قبل الاختيار لم

يبطل اختياره لها فان اختارها ورث نصيبه منها وكذا لو متن كلهن كان له الاختيار فاذا اختار

اربعا ورثهن لان الاختيار ليس استيناف عقد وانما هو تعيين لذات العقد الصحيح ولو مات

قبل بطل الخيار والوجه استعمال القرعة لان فيهن وارثات وملاعنات ولو مات الزوج قبلهن

كان عليهن الاعتداد منه لان منهن من تلزمها العدة ولما لم يحصل الامتياز الزمن العدة احتياطا بابعد

الاجلين اذ كل واحدة يحتمل ان تكون هي الزوجة وان تكون فالحامل تعتد بعدة الوفاة ووضع

الحمل والحائل تعتد بابعد الاجلين من عدة الطلاق والوفاة **التاسعة** اذا اسلم واسلمن

لزمه نفقة الجميع حتى يختار اربعا فتسقط نفقة البواقي لانهن في حكم الزوجات وكذا لو اسلمن او بعضهن

وهو على كفره ولو لم يدفع النفقة كان لهن المطالبة بها عن الحاضر والماضي سواء اسلم او بقي

على الكفر ولا يلزمه النفقة لو اسلم دونهن لتحقق منع الاستمتاع منهن ولو اختلفا في

السابق الى الاسلام فالقول قول الزوج استصحابا للبراءة الاصلية وبقاء ورثته اربع منهن لكن لما لم

يتعين وجب ايقاف الحصة عليهن حتى يصطلحن والوجه القرعة او التشريك ولو مات قبل اسلامهن لم يورثن

لان الكافر لا يرث المسلم ويمكن ان يقال ترث من اسلمت قبل القسمة **العاشرة** روى عمار الساباطي عن

ابي عبد الله عليه السلام ان اباق العبد طلاق امرأته وانه بمنزلة الارتداد فان رجع وهي في العدة فهي

امرأته بالنكاح الاول وان رجع بعد العدة وقد تزوجت فلا سبيل له عليها وفي العمل بها تردد منشؤه

ضعف السند **مسائل** من لواحق العقد وهي سبع **الاولى** الكفاءة شرط في النكاح وهي

ويستحب ان تكون مؤمنة عفيفة وان يسألها عن حالها مع التهمة وليس شرطاً في الصحة ويكره
ان تكون زانية فان فعل فليمنعها من الفجور وليس شرطاً في الصحة ويكره ان يتمتع ببكر ليس لها اب
فان فعل فلا يفتضها وليس بمحرّم **فروع ثلاثة الاول** اذا اسلم المشرك وعنده كتابية بالعقد
المنقطع كان عقدها ثابتاً وكذا لو كنّ اكثر ولو سبقت هي وقف على انقضاء المدة ان كان قبل الدخول
فان انقضت ولم يسلم بطل العقد وان لحق بها قبل العدة فهو احق بها ما دام اجله باقياً ولو انقضى
قبل اسلامه لم يكن له عليها سبيل **الثاني** لو كانت غير كتابية فاسلم احدهما بعد الدخول وقف
الفسخ على انقضاء العدة وتبين منه بانقضاء الاجل وخروج العدة فايهما حصل قبل اسلامه انفسخ
النكاح **الثالث** لو اسلم وعنده حرة وامة ثبت عقد الحرة وفي عقد الامة على رضا الحرة تردد **واما**
المهر فهو شرط في عقد المتعة خاصة يبطل بفواته العقد ويشترط فيه ان يكون مملوكاً
معلوماً اما بالكيل او الوزن او المشاهدة او الوصف ويتقدر بالمراضاة قل او كثر ولو
كفاً من بُرٍّ ويلزم دفعه بالعقد ولو وهبها المدة قبل الدخول لزمه النصف ولو دخل استقر
المهر بشرط الوفاء بالمدة فلو اخلّت ببعضها كان له ان يضع من المهر بنسبتها ولو تبين
فساد العقد اما بان ظهر لها زوج او كانت اخت زوجته او امها وما شاكل ذلك من موجبات
الفسخ ولم يكن دخل فلا مهر لها ولو قبضته كان له استعادته ولو تبين ذلك بعد الدخول
كان لها ما اخذت وليس عليه تسليم ما بقي ولو قيل لها المهر ان كانت جاهلة ويستعاد ما اخذت
ان كانت عالمة كان حسناً **واما الاجل** فهو شرط في عقد المتعة ولو لم يذكره انعقد دائماً
وتقدير الاجل اليهما طال او قصر كالسنة والشهر واليوم ولا بد ان يكون معيناً محروساً من الزيادة والنقصان
ولو اقتصر على بعض يوم جاز بشرط ان يقرنه بغاية معلومة كالزوال او الغروب ويجوز ان يعين شهراً
متصلاً بالعقد ومنفصلاً عنه ولو اطلق اقتضى الاتصال بالعقد فلو تركها حتى انقضى قدر الاجل
خرجت من عقده واستقر لها الاجرة ولو قال مرة او مرتين ولم يجعل ذلك مقيداً بزمان لم يصح وصار دائماً
وفي رواية دالة على الجواز وانه لا ينظر اليها بعد الفعل وما شرطه مستمر في متعتها ولو عقد عليها

ونح قبل يصح العقد فمع الدخول تحل للمطلق مع الفرقة وانقضاء العدة وكل موضع قيل لا تحل له

يفسد لا يكفي الوطء ما لم يكن عقد صحيح **السادسة** نكاح الشغار باطل وهو ان تتزوج امرأتان

برجلين على ان يكون مهر كل واحدة نكاح الاخرى اما لو زوج الوليان كل منهما صاحبه وشرط لكل واحدة

مهرا معلوما صح ولو زوجه بمهر وشرط ان يزوجه الاخرى بمهر معلوم صح العقدان وبطل

المسمى لانه شرط مع المهر تزويجا وهو غير لازم والنكاح لا يدخله الخيار فيرد الى مهر المثل

وكذا لو زوجه وشرط ان ينكحه الزوج فلانة ولم يذكر مهرا ولو قال زوجتك بنتي

ان تزوجني بنتك على ان يكون نكاح بنتي مهرا لبنتك صح نكاح بنته وبطل نكاح بنت المخاطب ولو

قال على ان يكون نكاح بنتك مهرا لبنتي بطل نكاح بنته وصح نكاح بنت المخاطب **السابعة** يكره

العقد على القابلة اذا ربته وبنتها وان يزوج ابنه بنت زوجته من غيره اذا ولدتها بعد مفارقته ولا بأس

بمن ولدتها قبل نكاح الاب وان يتزوج بمن كانت ضرة لامه قبل ابيه وبالزانية قبل ان تتوب **الفصل**

في النكاح المنقطع وهو سائغ في دين الاسلام لتحقق شرعيته وعدم ما يدل على نسخه والنظر فيه يستدعي بيان

اركانه ولحكامه **واركانه اربعة** الصيغة والمحل والمهر والاجل **اما الصيغة** فهي اللفظ الذي

وضعه الشرع وصلة الى انعقاده وهو ايجاب وقبول والايجاب لفظة زوجتك ومتعتك وانكحتك ايها حصل وقع

الايجاب به ولا ينعقد بغيرها كلفظ التمليك والهبة والاجارة والقبول هو اللفظ الدال على الرضا

بالايجاب كقولك قبلت النكاح او المتعة ولو قال قبلت واقتصر او رضيت جاز ولو بدأ بالقبول فقال تزوجت

فقالت زوجتك صح ويشترط فيهما الاتيان بهما بلفظ الماضي فلو قال قبل اواقضي قصد الانشاء فالاشبه

وقيل لو قال اتزوجك مدة كذا بمهر كذا وقصد الانشاء فقالت زوجتك صح وكذا لو قالت نعم

واما المحل فيشترط ان تكون الزوجة مسلمة او كتابية كاليهودية والنصرانية والمجوسية على اشهر الروايتين

ويمنعها من شرب الخمر وارتكاب المحرمات اما المسلمة فلا تتمتع الا بالمسلم خاصة ولا يجوز بالوثنية و

بالناصبية المعلنة بالعداوة كالخوارج ولا يستمتع امة وعنده حرة الا باذنها ولو فعل كان العقد باطلا

وكذا لا يدخل عليها ابنة اخيها ولا ابنة اختها الا مع اذنها ولو فعل كان العقد باطلا

كان الولد لمالك الام فان كانا لمالك واحد فالولد له وان كانا لاثنين كان الولد بينهما نصفين
ولو اشترطه احدهما او شرط زيادة عن نصيبه لزم الشرط ولو كان احد الزوجين حرا لحق الولد
سواء كان الحر هو الاب او الام الا ان يشترط المولى رقية الولد فان شرط لزم الشرط على قول مشهور

الثالثة اذا تزوج الحر امة من غير اذن المالك ثم وطئها قبل الرضا عالما بالتحريم كان زانيا
وعليه الحد ولا مهر ان كانت عالمة مطاوعة والولد للمالك رق لمولاها وان كان الزوج جاهلا
او كان هناك شبهة فلا حد ووجب المهر وكان الولد حرا لكن يلزمه قيمته لمولى الامة يوم
سقط حيا وكذا لو عقد عليها لدعواها الحرية لزمه المهر وقيل عشر قيمتها ان كانت بكرا ونصف
العشر ان كانت ثيبا وهو المروي ولو كان دفع اليها مهرا استعاد ما وجد منه وكان ولدها منه رقا وعلى الزوج
ان يفكهم بالقيمة ويلزم المولى دفعهم اليه ولو لم يكن له مال سعى في قيمتهم وان ابى السعي قيل
يجب ان يفديهم الامام وقيل لا الا على رواية فيها ضعف وقيل لا يجب لان القيمة لازمة للاب
بسبب الحيلولة ولو قيل يجب على الامام فلا شيء يفديهم به الا من سهم الرقاب ومنهم من
الحق

الرابعة اذا زوج عبده امته هل يجب ان يعطيها المولى شيئا من ماله قيل نعم ولا يجب
الاشبه ولو مات كان الخيار للوارث في امضاء العقد وفسخه ولا خيار للامة

الخامسة اذا تزوج العبد بحرة مع العلم بعدم الاذن لم يكن لها مهر ولا نفقة مع علمها بالتحريم وكان اولادها
منه رقا ولو كانت جاهلة كانوا احرارا ولا يجب عليها قيمتهم وكان مهرها لازما للذمة
ان كان دخل بها يتبع به اذا تحرر

السادسة اذا تزوج عبد بامة لغير مولاه فان اذن المولى
فالولد لهما وكذا لو لم ياذنا ولو اذن احدهما كان الولد لمن لم ياذن ولو زنا بامة غير مولاه كان الولد لمولى
الامة

السابعة لو تزوج امة بين شريكين ثم اشترى حصة احدهما بطل العقد وحرم عليه وطؤها
ولو امضى الشريك العقد بعد الابتياع لم يصح وقيل يجوز له وطؤها بذلك وهو ضعيف
وكذا لو حللها له فقيل يحل وقيل لا لان سبب الاستباحة لا يتبعض وكذا لو ملك نصفها وكان
الباقي حرا لم يجز له وطؤها بالملك ولا بالعقد الدائم فان هاياها على الزمان قيل يجوز ان يعقد عليها متعة في الزمان

٢٣٩

انعقد دائما ولو قرن ذلك بمدة صح متعة **واما احكامها فثمانية الاول** اذا ذكر الاجل والمهر

العقد ولو اخل بالمهر مع ذكر الاجل بطل العقد ولو اخل بالاجل حسب بطل متعة وانعقد دائما

الثاني كل شرط يشترط فيه فلابد ان يقرن بالايجاب والقبول ولا حكم لما يذكر قبل العقد

ما لم يستعد فيه ولا لما يذكر بعده ولا يشترط مع ذكره في العقد اعادته بعده ومن الاصحاب من شرط

اعادته بعد العقد وهي بعيدة **الثالث** للبالغة الرشيدة ان تمتع نفسها وليس لوليها اعتراض

بكرا كانت او ثيبا على الاشهر **الرابع** يجوز ان يشترط عليها الاتيان ليلا او نهارا وان يشترط المرة

او المرات في الزمان المعين **الخامس** يجوز العزل للمتمتع ولا يقف على اذنها ويلحق الولد به لو حملت

وان عزل لاحتمال سبق المني من غير تنبه ولو نفاه عن نفسه انتفى ظاهرا ولم يفتقر الى اللعان **السادس**

لا يقع بها الطلاق وتبين بانقضاء المدة ولا يقع بها ايلاء ولا لعان على الاظهر وفي الظهار تردد اظهره

انه يقع **السابع** لا يثبت بهذا العقد ميراث بين الزوجين شرطا سقوطه او اطلقا ولو شرطا التوارث

او شرطه احدهما قيل يلزم عملا بالشرط وقيل لا يلزم لانه لا يثبت الا شرعا فيكون اشتراطا لغير وارث كما لو شرط

للاجنبي والاول اشهر **الثامن** اذا انقضى اجلها بعد الدخول فعدتها حيضتان وروي حيضة

وهي متروكة وان كانت لا تحيض ولم تيأس فخمسة واربعون يوما وتعتد من الوفاة ولو لم يدخل بها

باربعة اشهر وعشرة ايام ان كانت حائلا وبابعد الاجلين ان كانت حاملا على الاصح ولو كانت امة كانت

عدتها بالاشهر شهرين وخمسة ايام **القسم الثالث** في نكاح الاماء وهو اما بالملك او العقد

والعقد ضربان دائم ومنقطع وقد مضى كثير من احكامهما **ويلحق** هنا مسائل الاولى لا يجوز للعبد

للامة ان يعقدا لانفسهما نكاحا الا باذن المالك فان عقد احدهما من غير اذن وقف على اجازة المالك

وقيل بل يكون اجازة المالك كالعقد المستأنف وقيل يبطل فيهما وتلغو الاجازة وفيه قول رابع مضمونه

اختصاص الاجازة بعقد العبد دون الامة والاول اظهر ولو اذن المولى صح وعليه مهر مملوكه ونفقة

زوجته وله مهر امته وكذا لو كان كل واحد منهما لمالك او اكثر فاذن بعضهم لم يمض

الا برضا الباقين او اجازتهم بعد العقد على الاشبه **الثانية** اذا كان الابوان رقا كان

والمحصل ما ذكرناه **الثانية** لو زوج عبده بحرة ثم باعه قيل كان للمشتري الفسخ وعلى المولى

نصف المهر [illegible] **الثالثة** لو باع امة وادعى ان حملها منه وانكر المشتري

لم يقبل قوله في افساد البيع ويقبل في التحاق الولد لانه اقرار لا يتضرر به الغير وفيه تردد **واما الطلاق**

فاذا زوج العبد باذن مولاه حرة او امة لغيره لم يكن له اجباره على الطلاق ولا منعه لو اراد ولو زوجه امته

كان عقدا صحيحا لا اباحة وكان للمولى ان يفرق بينهما بغير لفظ الطلاق بل بان

يقول فسخت عقدكما او يامر احدهما باعتزال صاحبه وهل يكون هذا اللفظ طلاقا قيل نعم حتى لو كرره

مرتين بينهما رجعة حرمت حتى تنكح زوجا غيره وقيل يكون فسخا وهو اشبه ولو طلقها الزوج ثم باعها

المالك اتمت العدة وهل يجب ان يستبرئها المشتري بزيادة عن العدة قيل نعم لانهما حكمان تداخلا

على خلاف الاصل وقيل لا بل يكفي استبراء العدة لانها استبراء وهو اصح **واما الملك ففيه ابحاث الاول**

ملك الرقبة يبيح ان يطا الا بالتسليط ملك الرقبة ما زاد عن ربع من غير حصر وان يجمع في الملك بين

الام وبنتها [illegible] واحدة حرمت الاخرى [illegible]

الاخرى جمعا فلو اخرج الاولى عن ملكه حلت له الثانية [illegible]

مملوكة ابنه ويحرم على كل واحد منهما وطء [illegible] ويحرم على المالك

[illegible]

[illegible]

مشتركة بينه وبين غيره بالملك ولا [illegible] الامة [illegible] استبرائها ولو كان لها زوج

فاجازنكاحه لم يكن [illegible] فلم يعترض [illegible] ان تبارق الزوج [illegible]

من ذوات العدد ولو [illegible]

لا ازوج [illegible] **تتمة** تشتمل على مسائل

الاولى كل من ملك امة [illegible]

[illegible]

٢٤١

ومن مرّ بيّنه وفيه تردد منشأه ما ذكرناه من العلة **اللواحق** الكلام في الطوارئ وهي ثلاثة

العتق والبيع والطلاق **اما العتق** فاذا اعتقت المملوكة كان لها فسخ نكاحها سواء كانت تحت حر او عبد

ومن اصحابنا من فرّق والاول اشبه والخيار على الفور اما لو اعتق العبد لم يكن له الخيار ولا لمولاه ولا

لزوجته حرة كانت او امة لانها رضيت بعبد ولو زوّج عبده امته ثم اعتق الامة او اعتقهما كان لها الخيار

وكذا لو كانت لاثنين فاعتقها احدهما ويجوز ان يجعل عتق الامة صداقها ويثبت عقده عليها بشرط

تقديم لفظ العقد على العتق بان يقول تزوجتك واعتقتك وجعلت عتقك مهرك لانه لو سبق بالعتق لكانت

لها الخيار في القبول والامتناع وقيل لا يشترط لان الكلام المتصل كالجملة الواحدة وهو حسن ومن قبل يشترط تقديم

العتق لان بضع الامة مباح لمالكها فلا يستباح بالعقد مع تحقق الملك والاول اشهر وام الولد لا تعتق

الا بعد وفاة مولاها من نصيب ولدها ولو عجز النصيب سعت في المتخلف ولا يلزم ولدها السعي وقيل يلزمه ولا تباع

امّه ولو مات ولدها جاز بيعها ما دامت حية ويجوز بيعها مع وجود ولدها في ثمن رقبتها

اذا لم يكن لمولاها غيرها وتباع بعد موت مولاها في ديونه وان لم يكن ثمنها اذا كان الدين محيطاً بتركته

بحيث لا يفضل عن الدين شيء اصلاً ولو كان ثمنها ديناً فتزوجها المالك وجعل عتقها مهرها ثم

وافلس بثمنها وماتت بيعت في الدين هل يعود رقاً قيل نعم في رواية هشام بن سالم والاشبه انه يبطل

العتق ولا النكاح ولا يرجع الولد رقاً لتحقق الحرية فيهما **واما البيع** فاذا باع المالك الامة كان ذلك

كالطلاق والمشتري بالخيار بين امضاء العقد وفسخه وخياره على الفور فاذا علم ولم يفسخ لزم

العقد وكذا لو ملك العبد اذا كانت تحته امة ولو كانت تحته حرة فبيع كان للمشتري الخيار على ... وكانا

المالك فباعهما لاثنين كان الخيار لكل واحد من المتبايعين وكذا لو اشتراهما واحد ولو باع احدهما كان الخيار

للمشتري وللبائع ولا يثبت عقدهما الا برضا المتبايعين ولو حصل بينهما اولاد كانوا لمولى الابوين

مسائل ثلاث الاولى اذا زوّج امته كان المهر له لثبوته في ملكه فان باعها قبل الدخول سقط المهر

لانفساخ العقد الذي يثبت المهر باعتباره فان اجاز المشتري كان المهر له لان اجازته كالعقد ولو

باعها بعد الدخول كان المهر للاول سواء اجاز الثاني او فسخ لاستقراره في ملك الاول وفيه اقوال مختلفة

الصلوة وهو في موضع التردد **والخصاء** سل الانثيين وفي معناه الوجاء وانما تفسخ به مع سبقه على العقد وقيل وان تجدد وليس بمعتمد **والعنن** مرض تضعف معه القوة عن نشر العضو بحيث يعجز عن الايلاج وتفسخ به وان تجدد بعد العقد لكن بشرط ان لا يطا زوجته ولا غيرها فلو وطيها ولو مرة ثم عن او امكنه وطء غيرها مع عنته عنها لم يثبت لها الخيار على الاظهر وكذا لو وطيها دبرا وعن قبلا وهل تفسخ بالجب فيه تردد منشاه التمسك بمقتضى العقد والاشبه تسلطها به لتحقق العجز اما لو بقي له ما يمكن معه الوطي ولو قدر الحشفة ولو حدث الجب لم تفسخ به وفيه قول اخر ولو بان خنثى لم يكن لها الفسخ وقيل لها ذلك وهو تحكم مع امكان الوطي ولا يرد الرجل بعيب غير ذلك **وعيوب المراة** سبعة الجنون والجذام والبرص والقرن والافضاء والعمى والعرج **اما الجنون** فهو فساد العقل ولا يثبت الخيار مع السهو السريع زواله ولا مع الاغماء العارض مع غلبة المرة وانما يثبت الخيار فيه مع استقراره **واما الجذام** فهو مرض يظهر معه يبس الاعضاء وتناثر اللحم ولا يجزي تغير الوجه ولا استدارة العين **واما البرص** فهو البياض الذي يظهر على صفحة البدن لغلبة البلغم ولا يقضى بالتسلط مع الاشتباه **والقرن** فقد قيل هو العفل وقيل عظم ينبت في الرحم يمنع الوطي فان لم يمنع الوطي قيل لا فسخ لامكان الاستمتاع ولو قيل بالفسخ تمسكا بظاهر النقل امكن **واما الافضاء** فهو تصيير المسلكين واحدا **واما العرج** ففيه تردد اظهره دخوله في اسباب الفسخ اذا بلغ الاقعاد وفي الرتق تردد احد العيوب المسلطة على الفسخ وربما كان صوابا ان منع من الوطي اصلا لفوات الاستمتاع اذا لم يمكن ازالته او امكن وامتنعت من علاجه ولا ترد المراة بعيب غير هذه السبعة **المقصد الثاني**

في احكام العيوب وفيه مسائل **الاولى** العيوب الحادثة بالمراة قبل العقد مبيحة للفسخ وما يتجدد بعد العقد والوطي لا يفسخ به وفي المتجدد بعد العقد وقبل الدخول تردد اظهره انه لا يبيح الفسخ تمسكا بمقتضى العقد السليم عن معارض **الثانية** خيار الفسخ على الفور فلو علم الرجل والمراة بالعيب فلم يبادر بالفسخ لزم العقد وكذا الخيار مع التدليس **الثالثة** الفسخ بالعيب ليس بطلاق فلا يطرد معه تنصيف المهر ولا يعد في الثلث **الرابعة** يجوز للرجل الفسخ من دون اذن الحاكم وكذا المراة نعم مع ثبوت العنن

٢٤٢

الامة بحيضها وكذا ان كانت لعدل واخبر باستبرائها وكذا ان كانت لامرأة او يائسة او
حاملا على كراهية **الثانية** اذا ملك امة فاعتقها كان له العقد عليها ووطؤها من غير
استبراء والاستبراء افضل ولو كان وطئها واعتقها لم يكن لغيره العقد عليها الا بعد العدة
وهي ثلثة اشهر ان لم تسبق الاطهار **الثاني ملك المنفعة** والنظر في الصيغة والحكم
اما الصيغة فان يقول احللت لك وطئها او جعلتك في حل من وطئها ولا يستباح بلفظ
العارية وهل يستباح بلفظ الاباحة فيه خلاف اظهره الجواز ولو قال وهبتك وطئها
او سوغتك او ملكتك فمن اجاز الاباحة يلزمه الجواز هنا ومن قصر على التحليل منع وهل هو
عقد او تمليك منفعة فيه خلاف بين الاصحاب منشاؤه عصمة الفرج عن الاستباحة بغير العقد او الملك
ولعل الاقرب هو الاخير وفي تحليل امته لمملوكه روايتان احديهما المنع وربما كان اشبه لانه نوع من تمليك
والعبد بعيد عن التملك والاخرى الجواز اذا عين له الموطوءة وربما قال انه نوع من اباحة وللمملوك اهلية
الاباحة والاخير اشبه ويجوز تحليل المدبرة وام الولد ولو ملك بعضها فاحلته نفسها لم تحل ولو كانت
مشتركة فاحل الشريك قيل يحل والفرق انه ليس للمرأة ان تحل نفسها **واما الحكم** فمسائل
الاولى يجب الاقتصار على ما يتناوله اللفظ وما تشهد الحال بدخوله فيه فلو احل له التقبيل اقتصر عليه
وكذا لو احل له اللمس فلا يستبيح الوطي ولو احل له الوطي حل له ما دونه من ضروب الاستمتاع ولو احل له الخدمة لم
يطأ وكذا لو احل له الوطي لم يستخدم ولو وطي مع عدم الاذن كان عاصيا ولزمه عوض البضع وكان الولد لمولاها
الثانية ولد المحللة حر ثم ان شرط الحرية مع لفظ الاباحة فالولد حر ولا سبيل على الاب وان لم
يشترط قيل يجب على ابيه فكه بالقيمة وقيل لا يجب وهو اصح الروايتين **الثالثة** لا باس ان يطأ الامة وفي
البيت غيره وان ينام بين امتين ويكره ذلك في الحرة ويكره وطي الفاجرة ومن ولدت من الزنا **ويلحق بالنكاح**
النظر في امور خمسة **الاول** ما يرد به النكاح وهو يستدعي بيان ثلثة مقاصد **الاول في العيوب** وهي في
الرجل والمرأة فعيوب الرجل ثلثة الجنون والخصاء والعنن **فالجنون** سبب لتسلط المرأة على الفسخ دائما
كان او ادوارا وكذا المتجدد بعد العقد وقبل الوطي او بعد العقد والوطي وقد قيل تشترط في المتجدد ان لا يعقل

بها او يرجع به على من ساقها اليه ويرجع الولي ان زوجها وكذا الكلام لو ادخل عليه غير زوجته فظنها

زوجته سواء كانت اخفض او ارفع **الخامسة** اذا تزوج امرأة وشرط كونها بكرا فوجدها ثيبا لم يكن

له الفسخ لامكان تجدده بسبب خفي وكان له ان ينقص من مهرها ما بين مهر البكر والثيب ويرجع

فيه الى العادة وقيل ينقص السدس وهو غلط **السادسة** اذا استمتع امرأة فبانت كتابية لم يكن

له الفسخ من دون هبة المدة ولا له اسقاط شيء من المهر وكذا لو تزوجها دائما على احد القولين الا ان

يشترط اسلامها فكان له الفسخ اذا وجدها على خلافه **والسابعة** اذا تزوج رجلان بامرأتين

فادخلت امرأة كل واحد منهما على الآخر فوطئها فلكل واحدة منهما على واطئها مهر المثل وترد كل واحدة على زوجها

وعليه مهرها المسمى وليس له وطؤها حتى تنقضي عدتها من وطء الاول ولو ماتتا في العدة او مات الزوجان

ورث كل واحد منهما زوجته نفسه **الثامنة** كل موضع حكمنا فيه ببطلان العقد فللزوجة

مع الوطء مهر المثل لا المسمى وكل موضع حكمنا فيه بصحة العقد فلها مع الوطء المسمى وان لحقه الفسخ

وقيل لو كان الفسخ بعيب سابق على الوطء لزم مهر المثل سواء كان حدوثه قبل العقد او بعده والاول اشبه

النظر الثاني في المهر وفيه اطراف الاول في المهر الصحيح وهو كل ما يصح ان يملك عينا كان او منفعة

ويصح العقد على منفعة الحر كتعليم الصنعة والسورة من القرآن وكل عمل محلل وعلى اجارة الزوج نفسه

مدة معينة وقيل بالمنع استنادا الى رواية لا تخلو من ضعف مع قصورها عن افادة المنع ولو

عقد الذميان على خمر او خنزير صح لانهما يملكانه ولو اسلما او اسلم احدهما قبل القبض دفع القيمة لخروجه عن ملك المسلم

سواء كان عينا او مضمونا ولو كان ذلك ابتداء او كان الزوج مسلما قيل يبطل العقد وقيل يصح

ويثبت لها مع الدخول مهر المثل وقيل بقيمة الخمر والاول اشبه ولا تقدير في المهر بل ما تراضى عليه الزوجان وان قل

ما لم يقصر عن التقوم كحبة من حنطة وكذا لا حد له في الكثرة وقيل بالمنع من الزيادة عن مهر السنة

ردّ اليها ولا بد من تعيينه ويكفي في المهر مشاهدته ان كان حاضرا ولو جهل كيله او وزنه كالصبرة من الطعام والقطعة

من الذهب ويجوز ان يتزوج امرأتين او اكثر بمهر واحد ويقسط على مهور امثالهن وقيل يقسم بالسوية والاول

اشبه ولو تزوجها على خادم غير مشاهد ولا موصوف قيل كان لها خادم وسط وكذا لو تزوجها على بيت مطلقا

الحاكم ليضرب له الأجل ولها التفرّد بالفسخ عند انقضائه وتعذّر الوطي **الخامسة** إذا اختلفا في العيب

فالقول قول منكره مع عدم البيّنة **السادسة** إذا فسخ الزوج بأحد العيوب فإن كان قبل الدخول فلا مهر وإن

كان بعده فلها المسمّى لأنه يثبت بالوطي ثبوتاً مستقراً فلا يسقط بالفسخ وله الرجوع به على المدلّس

وكذا لو فسخت الزوجة قبل الدخول فلا مهر لها إلا في العنن ولو كان بعده كان لها المسمّى وكذا لو

بالخصاء بعد الدخول فلها المهر كملاً إن حصل الوطي **السابعة** لا يثبت العنن إلا بإقرار الزوج أو البيّنة

بإقراره أو نكوله ولو لم يكن ذلك وادّعت عننه فأنكر فالقول قوله مع يمينه وقيل يقام في الماء البارد فإن تقلّص

حكم بقوله وإن بقي مسترخياً حكم لها وليس بشيء ولو ثبت العنن ثم ادّعى الوطي فالقول قوله مع يمينه وقيل إن

ادّعى الوطي قبلاً وكانت بكراً نظر إليها النساء وإن كانت ثيّباً حشي قبلها خلوقاً فإن ظهر على العضو

صدق ولو ادّعى أنه وطئ غيرها أو وطئها دبراً كان القول قوله مع يمينه ويحكم عليه إن نكل وقيل بل

تردّ اليمين عليها وهو مبنيّ على القضاء بالنكول **الثامنة** إن ثبت العنن فإن صبرت فلا كلام وإن

رفعت أمرها إلى الحاكم أجّلها سنة من حين المرافعة فإن واقعها أو واقع غيرها فلا خيار وإلا كان لها الفسخ

ونصف المهر **الفصل الثالث** في التدليس وفيه مسائل **الأولى** إذا تزوّج امرأة على أنها حرّة فبانت أمة

كان له الفسخ ولو دخل وقيل العقد باطل والأوّل أظهر ولا مهر لها مع الفسخ قبل الدخول ولها المهر بعده وقيل

لمولاها العشر أو نصف العشر ويبطل المسمّى والأوّل أشبه ويرجع بما اغترمه على المدلّس ولو كان مولاها دلّسها قيل

تكون حرّة بظاهر إقراره ولو لم يكن تلفّظ بما يقتضي العتق لم تنعتق ولم يكن لها مهر ولو دلّست نفسها كان

عوض البضع لمولاها ورجع الزوج به عليها إذا أعتقت ولو كان دفع إليها المهر استعاد ما وجد منه وما تلف يتبعها به

عند حرّيتها **الثانية** إذا تزوّجت المرأة برجل على أنه حرّ فبان مملوكاً كان لها الفسخ قبل الدخول وبعده

ولا مهر لها مع الفسخ قبل الدخول ولها المهر بعده **الثالثة** قيل إذا عقد على بنت رجل على أنها بنت

مهيرة فبانت بنت أمة كان له الفسخ والوجه ثبوت الخيار مع الشرط لا مع إطلاق العقد فإن فسخ قبل

الدخول فلا مهر وإن فسخ بعده كان لها المهر ويرجع به على المدلّس أباً كان أو غيره **الرابعة**

لو زوّجه بنته من مهيرة وأدخل عليه بنته من أمة فعليه ردّها ولها مهر المثل إن دخل

المرتفع وعشرة دنانير والمتوسط بخمسة دنانير والثوب المتوسط والفقير بالدينار او الخاتم وما شاكله

ولا تستحق المتعة الا المطلقة التي لم يفرض لها مهر ولم يدخل بها **الثالثة** لو تراضيا بعد العقد بفرض المهر جاز لان الحق لهما سواء كان بقدر مهر المثل او ازيد او اقل وسواء كانا عالمين او جاهلين او كان احدهما عالما والاخر جاهلا لان فرض المهر اليهما ابتداء فجاز انتهاء **الرابعة** لو تزوج المملوكة ثم اشتراها فسد النكاح ولا مهر لها ولا متعة **الخامسة** يتحقق التفويض في البالغة الرشيدة ولا يتحقق في الصغيرة ولا في الكبيرة السفيهة ولو زوجها الولي بدون مهر المثل او لم يذكر مهرا صح العقد وثبت لها مهر المثل بنفس العقد وفيه تردد منشؤه ان الولي له نظر المصلحة فيصح منه التفويض وثوقا بنظره وهو اشبه وعلى التقدير الاول لو طلقها قبل الدخول كان لها نصف مهر المثل وعلى الثاني لها المتعة ويجوز ان يزوج المولى امته مفوضة لاختصاصه بالمهر **السادسة** اذا زوجها مولاها مفوضة ثم باعها كان فرض المهر بين الزوج والمولى الثاني لجواز النكاح ويكون المهر له دون الاول ولو اعتقها الاول قبل الدخول فرضيت بالعقد كان المهر لها خاصة **واما الثاني** وهو تفويض المهر فهو ان يذكر على الجملة ويفوض تقديره الى احد الزوجين فاذا كان الحاكم هو الزوج لم يتقدر في طرف الكثرة ولا القلة وجاز ان يحكم بما شاء ولو كان الحاكم لم يتقدر في طرف القلة وتتقدر في الكثرة اذ لا يمضي حكمها فيما زاد عن مهر السنة وهو خمسمائة درهم ولو طلقها قبل الدخول وقبل الحكم الزم من اليه الحكم ان يحكم وكان لها النصف ما لم تزد في الحكم عن مهر السنة ولو مات الحاكم قبل الحكم وقبل الدخول قيل يسقط المهر ولها المتعة وقيل لها مهر المثل والاول مروي

الطرف الثالث في الاحكام وهي مسائل **الاولى** اذا دخل الزوج قبل تسليم المهر كان دينا عليه ولم يسقط بالدخول سواء طالت مدتها او قصرت طالبت به او لم تطالب وفي رواية اخرى والدخول الموجب للمهر هو الوطء قبلا او دبرا ولا يجب بالخلوة وقيل يجب والاول اظهر **الثانية** قيل اذا لم يسم لها مهرا وقدم لها شيئا ثم دخل بها كان ذلك مهرها ولم تكن لها مطالبته بعد الدخول الا ان تشارطه قبل الدخول على ان المهر غيره وهو تعويل على تاويل رواية واستناد الى قول مشهور **الثالثة** اذا طلق قبل الدخول كان عليه نصف المهر ولو كان دفعه استعاد نصفه ان كان باقيا او نصف مثله ان كان تالفا او لم يكن له

استناداً الى رواية علي بن ابي حمزة او دار على رواية بن ابي عمير عن بعض اصحابنا عن ابي الحسن عليه السلام

ولو تزوجها على كتاب الله وسنة نبيه ولم يسم مهراً كان مهرها خمسمائة درهم ولو سمى للمرأة مهراً

ولابيها شيئاً معيناً لزم ما سمى لها وسقط ما سماه لابيها ولو امهرها مهراً وشرط ان يعطي اباها منه شيئاً

معيناً قيل يصح المهر ويلزم الشرط بخلاف الاول ولا بد من تعيين المهر بما يرفع الجهالة ولو اصدقها

تعليم سورة وجب تعيينها ولو ابهم فسد المهر وكان لها مع الدخول مهر المثل وهل يجب تعيين الحرف

قيل نعم وقيل لا ويلقنها الجائز وهو اشبه ولو امرته بتلقين غيرها لم يلزمه لان الشرط لم يتناولها ولو اصدقها

تعليم صنعة لا يحسنها او تعليم سورة جاز لانه ثابت في الذمة ولو تعلمت السورة من غيره كان عليه اجرة التعليم

ولو اصدقها ظرفاً على انه خل فبان خمراً قيل كان لها قيمة الخمر عند مستحليه ولو قيل لها مثل الخل

كان حسناً وكذا لو تزوجها على عبد فبان حراً او مستحقاً واذا تزوجها بمهر سراً وبآخر جهراً كان لها

الاول والمهر مضمون على الزوج فلو تلف قبل تسليمه كان ضامناً له بقيمته وقت تلفه على قول مشهور لنا ولو وجدت

به عيباً كان لها رده بالعيب ولو تعاب بعد العقد قيل كانت بالخيار في اخذه او اخذ القيمة ولو قيل ليس لها القيمة

ولها عينه وارشه كان حسناً ولها ان تمتنع من تسليم نفسها حتى تقبض مهرها سواء كان الزوج موسراً

او معسراً وهل لها ذلك بعد الدخول قيل نعم وقيل لا وهو الاشبه لان الاستمتاع حق لزم بالعقد ويستحب

تقليل المهر ويكره ان يتجاوز السنة وهو خمسمائة درهم وان يدخل بالزوجة حتى يقدم مهرها او شيئاً منه او

غيره ولو هدية **الطرف الثاني** في التفويض وهو قسمان تفويض البضع وتفويض المهر اما الاول فهو ان لا

يذكر في العقد مهراً اصلاً مثل ان يقول زوجتك فلانة او تقول هي زوجتك نفسي فيقول قبلت وهيهنا

مسائل **الاولى** ذكر المهر ليس شرطاً في العقد فلو تزوجها ولم يذكر مهراً اصلاً او شرط ان لا مهر صح

العقد فان طلقها قبل الدخول فلها المتعة حرة كانت او مملوكة ولا مهر وان طلقها بعد الدخول فلها

مهر امثالها ولا متعة وان مات احدهما قبل الدخول وقبل الفرض فلا مهر لها ولا متعة ولا يجب مهر المثل

بالعقد انما يجب بالدخول **الثانية** المعتبر في مهر المثل حال المرأة في الشرف والجمال وعادة نسائها

ما لم يتجاوز السنة وهو خمسمائة درهم والمعتبر في المتعة بحال الزوج فالغني يمتع بالدابة والثوب المرتفع

يملك بالعقد على اشهر الروايتين فنماها النصف فيه قبل القبض على الاشبه فاذا طلق الزوج عاد

اليه النصف وبقي للمرأة النصف فلو عفت عما لها كان الجميع للزوج وللذي بيده عقدة

النكاح وهو الولي كالاب او الجد للاب وقيل ومن توليه المرأة عقدها ويجوز للاب والجد للاب ان يعفو

البعض وليس لهما العفو عن الكل ولا يجوز للولي الزوج ان يعفو عن حقه من الطلاق لانه متصرف

لمصلحته ولا غبطة له في العفو واذا عفت عن نصفها او عفا الزوج عن نصفه لم يخرج عن ملك احدهما

بمجرد العفو لانه هبة فلا ينتقل الا بالقبض نعم لو كان دينا على الزوج او تلف في يد الزوجة كفى العفو

الضامن لانه يكون ابراء ولا يفتقر الى القبول على الاصح اما الذي عليه المال فلا ينتقل عنه بعفو

ما لو بيسيله **الرابعة عشرة** لو كان المهر مؤجلا لم يكن لها الامتناع فلو امتنعت وحل قبل

ان تمتنع فقيل نعم وقيل لا لاستقرار وجوب التسليم قبل الحلول وهو الاشبه **الخامسة عشر**

لو اصدقها قطعة من فضة فصاغتها انية ثم طلقها قبل الدخول كان بالخيار في تسليم نصف العين

او نصف القيمة لانه لا يجب عليها بذل الصيغة ولو كان ثوبا فخاطته قميصا لم يجب على

الزوج اخذه وكان له الزامها بنصف القيمة لان الفضة لا تخرج بالصياغة عما كانت قابلة له

ليس كذلك الثوب **السادسة عشر** لو اصدقها تعليم سورة كان حدها ان تستقل بالتلاوة ولا يكفي

تتبعها النطق نعم لو استقلت بتلاوة الاية ثم لقنها غيرها فنسيت الاولى لم يجب عليه اعادة التعليم ولو

استفادت ذلك من غيره كان لها اجرة التعليم كما لو تعذر تعليمها لبلادتها او تعذر عليه **السابعة عشر**

يجوز ان يجمع بين نكاح وبيع في عقد واحد ويقسط العوض على الثمن ومهر المثل ولو كانت دينار فتزوج

نفسي وبعتك هذا الدينار بدينار بطل البيع لانه ربا وفسد المهر وصح النكاح امّا لو اختلف الجنس صح

البيع **فروع الاول** لو اصدقها عبدا فاعتقته ثم طلقها قبل الدخول فعليها نصف قيمته ولو

دبرته قيل كانت بالخيار في الرجوع والاقامة على التدبير فان رجعت اخذ نصفه ان لم تختر ما عليها

النصف ولو دفعت نصف القيمة ثم رجعت في التدبير قبل كان له العين في العين لان القيمة اخذت لمكان التدبير

ديته ثم تبتنا لا استقرار الملك ومع القيمة **الثاني** اذا زوجها الولي بدون مهر المثل فيبطل المهر

فلها نصف قيمته ولو اختلف قيمته في وقت العقد ووقت القبض لزمها اقل الامرين ولو نقصت عينه او صفته مثل

عور الدابة او نسيان الصنعة قيل كان له نصف القيمة ولا يجبر على اخذ نصف العين وفيه تردد اما لو نقصت قيمته

لتفاوت السعر كان له نصف العين قطعا وكذا لو زادت قيمته لزيادة السوق اذ لا نظر الى القيمة مع بقاء العين ولو زاد

بكبر او سمن كان له نصف قيمته من دون الزيادة ولا تجبر المرأة على دفع العين على الاظهر ولو حصل له نماء كالولد

كان للزوجة خاصة وله نصف ما وقع عليه العقد ولو كان حملا ... الخمس ... ولو اصدقها تعليم سورة

ثم طلقها قبل الدخول كان لها نصف اجرة تعليمها ولو كان علمها قبل الطلاق رجع بنصف اجرة وكذا لو كان تعليم صنعة

بعلها النصف ... **الرابعة** لو ابرأته من الصداق ثم طلقها قبل الدخول رجع

وكذا لو خلعها به اجمع **الخامسة** اذا اعطاها عوضا عن المهر عبدا آبقا وشيئا آخر ثم طلقها قبل الدخول

كان له الرجوع بنصف المسمى دون العوض وكذا لو اعطاها متاعا او عقارا فليس له الا نصف المسمى **السادسة**

اذا امهرها مدبرا ثم طلقها صار نصفه له ونصفه لها فلو مات المدبر تحرر وقيل بل يبطل التدبير بجعله مهرا كما

لو كانت تتبعه وهو اشبه **السابعة** اذا شرط في العقد ما يخالف المشروع مثل ان لا يتزوج عليها او لا يتسرى

ابطل الشرط وصح العقد والمهر وكذا لو شرط تسليم المهر في اجل فان لم يسلمه كان العقد باطلا لزم العقد

وبطل الشرط ولو شرط ان لا يفتضها لزم الشرط ولو اذنت بعد ذلك جاز عملا باطلاق الرواية وقيل يختص لزوم

هذا الشرط بالنكاح المنقطع وهو تحكم **الثامنة** اذا شرط ان لا يخرجها من بلدها قيل يلزم وهو المروي ولو

شرط لها مهرا ان اخرجها الى بلاده واقل ان لم يخرجها فاخرجها الى بلد الشرك لم يجب اجابته ولها

(ولها الزائد) الزيادة وان اخرجها الى بلد الاسلام كان الشرط لازما وفيه تردد **التاسعة** لو طلقها بائنا ثم

تزوجها في عدته ثم طلقها قبل الدخول كان لها نصف المهر **العاشرة** لو وهبته نصف مهرها مشاعا ثم طلقها قبل

الدخول فله الباقي ولم يرجع عليها بشيء سواء كان المهر دينا او عينا **الحادية عشرة**

لو تزوجها بعبدين فمات احدهما رجع عليها بنصف الموجود ونصف قيمة الميت **الثانية عشرة** لو شرط الخيار في النكاح

بطل وفيه تردد منشأه الالتفات الى تحقق الزوجية لوجود المقتضي وارتفاعها عن تطرق الخيار وان

العقد الى الرضا بالعقد لترتبه على الشرط ولو شرط في المهر صح العقد والمهر والشرط **الثالثة عشرة** الصداق ...

الاستمتاع وتجنب ما ينفر منه الزوج والقسمة بين الازواج حق على الزوج حراً كان او عبداً ولو كان

عنيناً او خصياً وكذا لو كان مجنوناً ويقسم عنه الولي وقيل لا تجب القسمة حتى يبتدئ بها وهو قوي

فمن له زوجة واحدة فلها ليلة من اربع وله ثلاث يضعها حيث شاء وللاثنتين ليلتان وللثلاث

ثلاث والفاضل له ولو كان له اربع كان لكل واحدة ليلة بحيث لا يحل له الاخلال بالمبيت الا مع

العذر او السفر او اذنهن او اذن بعضهن فيما يختص بالآذنة وهل يجوز ان يجعل القسمة ازيد

من ليلة لكل واحدة قيل نعم والوجه اشتراط رضاهن ولو تزوج اربعاً دفعة رتبهن بالقرعة وقيل

يبدأ بمن شاء حتى يأتي عليهن ثم يجب التسوية على الترتيب وهو لا بأس به والواجب في القسمة المضاجعة

لا المواقعة ويختص الوجوب بالليل دون النهار وقيل يكون عندها في ليلتها ويظل عندها

في صبيحتها وهو المروي واذا كانت الامة مع الحرة والحرائر فللحرة ليلتان وللامة ليلة والكتابية

كالامة في القسمة فلو كان عنده مسلمة وكتابية كان للمسلمة ليلتان وللكتابية ليلة ولو

امة مسلمة وحرة ذمية كانتا سواء فروع أ لو بات عند الحرة ليلتين ثم انتقل

الى الامة ورضيت بالعقد كان لها ليلتان لانها صادفت محل الاستحقاق ولو بات عند الحرة

ليلتين ثم بات عند الامة ليلة ثم اعتقت لم يبت عند الحرة لانها استوفت حقها ولو

بات عند الامة ليلة ثم اعتقت قبل استيفاء الحرة فهل يقضي للامة ليلة لانها ساوت

الحرة فيه تردد وليس للموطوءة بالملك قسمة واحدة كانت او اكثر وله ان يطوف على

الزوجات في بيوتهن وان يستدعيهن الى منزله وان يستدعي بعضاً ويسعى الى بعض وتختص

البكر عند الدخول بسبع ليال والثيب بثلاث ولا يقضي ذلك ولو سواء كان عنده زوجة او زوجات

وفي الامة قيل تختص بسبع وقيل بأربع والاول انسب والتالي افضل وتسقط القسمة بالسفر

وقيل يقضي سفر النقلة والاقامة دون سفر الغيبة ويستحب ان يقرع بينهن اذا اراد

استصحاب بعضهن وهل يجوز له اخراج احديهن بغير قرعة فيه الاقرب ذلك لانها تفيت السفر فيه

يقرع وتقدم الامة على الحرة في المال لانه لاختصاصه بالسيد ويستحب التسوية بين الزوجات في الانفاق

مهر المثل وقيل يصح المسمى وهو اشبه الثالث لو تزوجها على مال مشار اليه غير معلوم الوزن فتلف
قبل قبضه فابرأته منه صحّ وكذا لو تزوجها بمهر فاسد واستقر لها مهر المثل فابرأته منه او من بعضه
صحّ ولو لم تعلم كميته لانه اسقاط الحق فلم تقدح فيه الجهالة ولو ابرأته من مهر المثل قبل الدخول
لم يصح لعدم الاستحقاق تتمة اذا زوّج ولده الصغير فان كان له مال فالمهر على الولد وان كان
فقيرا فالمهر في عهدة الوالد ولو مات الوالد اخرج المهر من اصل تركته سواء بلغ الولد وايسر او مات
قبل ذلك فلو دفع الاب المهر وبلغ الصبي فطلق قبل الدخول استعاد الولد النصف دون الوالد
لان ذلك يجري مجرى الهبة له فرع لو ادّى الوالد المهر عن ولده الكبير تبرعا ثم طلق الولد رجع الولد
بنصف المهر ولم يكن للوالد انتزاعه لعين ما ذكرناه في الصغير وفي المسألتين تردد الطرف الرابع في
التنازع وفيه مسائل الاولى لو اختلفا في اصل المهر فالقول قول الزوج ولا اشكال قبل الدخول
لتحقق تجرد العقد عن المهر لكن الاشكال لو كان بعد الدخول والقول قوله ايضا لو قدّره بأرزة
لان الاحتمال متحقق والزيادة غير معلومة ولو اختلفا في قدره
او وصفه فالقول قوله ايضا اما لو اعترف بالمهر ثم ادعى تسليمه ولا بينة فالقول قول المرأة مع يمينها
لو دفع قدر مهرها فقالت دفعته هبة فقال بل صداقا فالقول قوله لانه ابصر بنيته الثانية اذا خلا
فادعت المواقعة فان امكن الزوج اقامة البينة بان تكون بكرا فلا كلام والا كان القول
قوله مع يمينه لان الاصل عدم المواقعة وهو منكر لما تدعيه وقيل القول قول المرأة عملا بشاهد حال الصحيح في خلوته
بالحلائل والاول اشبه الثالثة لو اصدقها تعليم سورة وقالت علمتني غيرها فالقول قولها لانها
منكرة لما يدعيه الرابعة اذا اقامت المرأة بينة انه تزوجها في وقتين بعقدين فادعى الزوج تكرار
العقد الواحد وزعمت المرأة انهما عقدان فالقول قولها لان الظاهر معها وهل يجب عليه مهران قيل
نعم عملا بمقتضى العقدين وقيل يلزمه مهر ونصف والاول اشبه النظر الثالث في القسم والنشوز
والشقاق والكلام في القسم ولواحقه الاول في القسم لكل واحدة من الزوجات حق يجب على صاحبه
القيام به فكما يجب على الزوج النفقة من الكسوة والمأكل والمشرب والاسكان فكذا يجب على الزوجة التمكين من الاستمتاع

عادتها او ابدلت جاز له هجرها في المضجع بعد عظتها وصورة الهجران ان يحول اليها ظهره في الفراش

وقيل ان يعتزل فراشها والاول مروي ولا يجوز له ضربها والحال هذه اما لو وقع النشوز وهو الامتناع

عن طاعته فيما يجب له جاز ضربها ولو باول مرة ويقتصر على ما يؤمل معه رجوعها ما لم يكن مدمياً

ولا مبرحاً واذا ظهر من الزوج النشوز بمنع حقوقها فلها المطالبة وللحاكم الزامه بها وان تركت

حقوقها او بعضها استمالة له حل للزوج قبول ذلك

القول في الشقاق

وهو فعال من الشق كان كل واحد منهما في شق فاذا كان النشوز منهما وخشي الشقاق بعث الحاكم حكماً من اهل

الزوج وآخر من اهل المرأة على الاولى ولو كانا من غير اهلهما او كان احدهما جاز ايضاً وهل بعثهما على

التحكيم او التوكيل الاظهر انه تحكيم فان اتفقا على الاصلاح فعلاه وان اتفقا على التفريق لم يصح

الا برضى الزوج في الطلاق ورضى المرأة في البذل ان كان خلعاً

تفريع لو بعث الحكمان فغاب الزوجان او احدهما قيل لم يجز الحكم لان الحكم مقصور على الاصلاح اما

التفرقة فموقوفة على الاذن

مسائل ثلاث الاولى ما يشترطه الحكمان يلزم ان كان سائغاً والا كان لهما

نقضه **الثانية** لو منعها شيئاً من حقوقها او اغارها فبذلت له بذلاً ليخلعها صح وليس ذلك اكراها

النظر الرابع في احكام الاولاد وفيه مقاصد الاول في الحاق الاولاد والنظر في ولد الزوجات والموطوءات بالملك

والموطوءات بالشبهة **احكام** ولد الموطوءة بالعقد الدائم وهم يلحقون بالزوج بشروط ثلاثة الدخول

ومضي ستة اشهر من حين الوطء وان لا يتجاوز اقصى الحمل وهو تسعة اشهر على الاشهر وقيل عشرة

اشهر وهو حسن يعضده الوجدان في كثير وقيل سنة وهو متروك فلو لم يدخل بها لم يلحقه وكذا لو دخل

وجاءت به لاقل من ستة اشهر حياً كاملاً او لاكثر من اقصى الحمل ولو اتفقا على ما زاد عن تسعة اشهر او عشرة من زمان الوطء

او ثبت ذلك بغيبة متحققة تزيد عن اقصى الحمل لم يجز له الحاقه بنفسه والحال هذه ولو الحقه لم يلحق وكان

ايضاً الفراش لا ينتفي عنه الا باللعان لان الزاني لا ولد له ولو اختلفا في الدخول او في ولادته فالقول قول الزوج

مع يمينه مع الدخول واختلافهما في الحمل لا يعتد بها بنفي الولد لكان ... ولو نفاه

ينتفي الا باللعان ولو طلقها فاعتدت ثم جاءت بولد ما بين الفراق الى اقصى الحمل لحق به اذا لم يطأها بعقد ولا

٢٥٣

والملاق الوجه والجماع وان يكون في صبيحة كل ليلة عند صاحبتها وان يأذن لها في حضور موت ابيها وامها وله منعها عن عيادة ابيها وامها وعن الخروج من منزله الا لحق واجب واما اللواحق فمسائل الاولى القسم حق مشترك بين الزوج والزوجة لاشتراك ثمرته فلو سقطت منه كان للزوج الخيار ولها ان تهب ليلتها للزوج او لبعضهن مع رضاه فان وهبت للزوج وضعها حيث شاء وان وهبتها لهن وجب قسمتها عليهن وان وهبتها للبعض اختصت بالموهوبة وكذا لو وهبت ثلاث منهن لياليهن للرابعة لزمه المبيت عندها من غير اخلال الثانية اذا وهبت ورضي الزوج صح ولها الرجوع لكن لا يصح في الماضي بمعنى انه لا تقضى ويصح فيما يستقبل ولو رجعت ولم يعلم لم يقض ما مضى قبل علمه الثالثة لو التمست عوضا عن ليلتها فبذله الزوج هل يلزم قيل لا لانه حق لا يتقوم منفردا فلا تصح المعاوضة عليه الرابعة لا قسمة للصغيرة ولا المجنونة المطبقة ولا الناشزة ولا المسافرة بغير اذنه بمعنى انه لا يقضي لهن عما سلف الخامسة لا يزور الزوج الضرة في ليلة ضرتها ولو كانت مريضة جاز له عيادتها فان استوعب الليلة عندها هل يقضيها قيل نعم لانه لم يحصل المبيت لصاحبتها وقيل لا كما لو زار اجنبيا وهو اشبه ولو دخل فواقعها ثم عاد الى صاحبة الليلة لم يقض المواقعة في حق الباقيات لان المواقعة ليست من لوازم القسمة السادسة لو جار في القسمة قضى لمن اخل بليلتها السابعة لو كان له اربع فنشزت واحدة ثم قسم خمس عشرة فيها لاثنتين ثم اطاعت الرابعة وجب ان يوفي الثالثة خمس عشرة والتي كانت ناشزة خمسا فيقسم للناشزة ليلة وللثالثة ثلاثا هكذا خمسة ادوار فتستوفي الثالثة خمس عشرة والناشزة خمسا ثم يستأنف الثامنة لو طاف على ثلاث وطلق الرابعة بعد دخول ليلتها ثم تزوجها قيل يجب لها قضاء تلك الليلة وفيه تردد ينشأ من سقوط حقها بخروجها عن الزوجية التاسعة لو كانت له زوجتان في بلدين فاقام عند واحدة عشرا قيل كان عليه للاخرى مثلها العاشرة لو تزوج امرأة ولم يدخل بها فاقرع للسفر فخرج اسمها جاز له العود لو خصها بحقة التخصيص لان ذلك لا يدخل في السفر اذ ليس السفر دليلا في القسم

القول في النشوز وهو الخروج عن الطاعة واصله الارتفاع فمتى ظهر من الزوجة اماراته مثل ان تتقلب وتعبس وتتبرم بحوائجه او تغير عادة

المستحبة وافضلها ما يتضمن العبودية لله سبحانه وتعالى ويليها اسماء الانبياء والائمة عليهم السلام
وان يكنيه مخافة النبز واستحبابا التسمية يوم السابع ويكره ان يكنيه ابا القاسم اذا كان
اسمه محمدا وان يسميه حكما او حكيما او خالدا او حارثا او مالكا او ضرارا **واما اللواحق**
فثلاثة سنن اليوم السابع والرضاع والحضانة وسنن اليوم السابع اربعة الحلق والختان وثقب
الاذن والعقيقة **واما الحلق** فمن السنة حلق راسه يوم السابع مقدما على العقيقة وان يتصدق
بوزن شعره ذهبا او فضة ويكره ان يحلق من راسه موضع ويترك موضع وهي القنازع **واما الختان** فمستحب يوم
السابع ولو اخر جاز ولو بلغ ولم يختن وجب ان يختن نفسه والختان واجب وخفض الجواري مستحب ولو اسلم
الكافر غير مختتن وجب ان يختتن ولو كان مسنا ولو اسلمت امراة لم يجب ختانها واستحب **واما العقيقة**
فيستحب ان يعق عن الذكر ذكرا وعن الانثى انثى وهل تجب العقيقة قيل نعم والوجه الاستحباب ولو تصدق بثمنها
لم يجز في القيام بالسنة ولو عجز عنها اخرها حتى يتمكن ولا يسقط الاستحباب ويستحب ان يجتمع فيها شروط
الاضحية وان تخص القابلة منها بالرجل والورك ولو لم يكن قابلة اعطي الام تتصدق به ولو لم يعق
الوالد استحب للولد ان يعق عن نفسه اذا بلغ ولو مات الصبي يوم السابع فان مات قبل الزوال
سقطت ولو مات بعده لم يسقط الاستحباب ويكره للوالدين ان ياكلا منها وان يكسر شيء من
عظامها بل يفصل اعضاء **واما الرضاع** فلا يجب على الام ارضاع الولد ولها المطالبة باجرة
رضاعه وله استيجارها اذا كانت بائنا وقيل لا يصح ذلك وهي في حباله والوجه الجواز ويجب على
الاب بذل اجرة الرضاع اذا لم يكن للولد مال وللام ان ترضعه بنفسها وبغيرها ولها الاجرة وللمولى اجبار امته
على الرضاع ونهاية الرضاع حولان ويجوز الاقتصار على احد وعشرين شهرا ولا يجوز نقصه عن ذلك
ولو نقص كان جورا ويجوز الزيادة عن الحولين شهرا او شهرين ولا يجب على الوالد دفع اجرة ما زاد
عن الحولين والام احق بارضاعه اذا طلبت ما يطلب غيرها ولو طلبت زيادة كان للاب نزعه وتسليمه
الى غيرها ولو تبرعت اجنبية بارضاعه فرضيت الام بالتبرع فهي احق به وان لم ترض فللاب تسليمه
الى المتبرعة **فرع** لو ادعى الاب وجود متبرعة وانكرت الام فالقول قول الاب لانه يدفع عن نفسه

ولو زنى بامرأة فاحبلها ثم تزوج بها لم يجز الحاقه به وكذا لو زنى بامة فحملت ثم ابتاعها ولم يكن

الا بالاقرار بالولد مع احتماله للتجدد ولو ولدت زوجته ولدا فان انكره والحال هذه لم ينتف الا

باللعان وكذا لو اختلفا في المدة ولو طلق امرأته فاعتدت وتزوجت او باع امته فوطئها المشتري

ثم جاءت بولد لدون ستة اشهر كاملا فهو للاول وان كان لستة اشهر فصاعدا فهو للثاني

ولا يلحق بالمالك اذا وطئ الامة فجاءت بولد لستة اشهر فصاعدا لزمه الاقرار به لكن لو نفاه لم يلاعن امه

وحكم بنفيه ظاهرا ولو اعترف به بعد ذلك الحق به ولو وطئ الامة المولى واجنبي حكم بالولد للمولى ولو انتقلت

الى موال بعد وطء كل واحد منهم لها حكم بالولد لمن هي عنده ان جاء لستة اشهر فصاعدا منذ يوم

وطئها والا كان للذي قبله ان كان لوطئه ستة اشهر فصاعدا والا كان للذي قبله وهكذا الحكم في كل واحد

منهم ولو وطئها المشتركون فيها في طهر واحد فولدت وتداعوه اقرع بينهم فمن خرج اسمه الحق به

واغرم حصص الباقين من قيمة امه وقيمته يوم سقط حيا وان ادعاه واحد الحق به واغرم للباقين

الباقين من قيمة الام والولد ولا يجوز نفي الولد لمكان العزل ولو وطئ امته ووطئها آخر فجورا الحق الولد بالمولى

ولو حصل مع ولادته امارة يغلب بها الظن انه ليس منه قيل لم يجز له الحاقه به ولا نفيه بل ينبغي ان

يوصي له بشيء ولا يورثه ميراث الاولاد وفيه تردد الثالث ولد الشبهة الوطء بالشبهة يلحق به النسب فلو

اشتبه عليه اجنبية فظنها زوجته او مملوكته فوطئها الحق به الولد وكذا لو وطئ امة غيره لشبهة لكن

الامة يلزم قيمة الولد يوم سقط حيا لانه وقت الحيلولة ولو زوج امرأة يظنها خالية او يظنها موت الزوج

او طلاقه فبان انه لم يمت ولم يطلقها ردت على الاول بعد الاعتداد من الثاني واختص الثاني بالاولاد مع

الشرائط سواء استند في ذلك الى حكم الحاكم او شهادة شهود او اخبار مخبر القسم الثاني في احكام الولادة

والكلام في سنن الولادة واللواحق اما سنن الولادة فالواجب منها استبداد النساء بالمرأة عند الولادة

دون الرجال الا مع عدم النساء ولا بأس بالزوج وان وجد النساء والندب ستة غسل المولود والاذان في اذنه

اليمنى والاقامة في اذنه اليسرى وتحنيكه بماء الفرات وبتربة الحسين عليه السلام فان لم يوجد ماء

الفرات فبماء فرات ولو لم يوجد الا ماء ملح جعل فيه شيء من التمر او العسل ثم يسميه احد الاسماء المستحبة

من مرضها او الاشبه وجوب الانفاق ولو كانت مريضة او رتقاء او قرناء لم تسقط النفقة لامكان

الاستمتاع بها بما دون الوطء قبلا ووطء العذر فيه ولو انفق الزوج عليها لانه في منع من

ولم تسقط النفقة وكذا لو كانت رتقاء ولو سافرت الزوجة باذن الزوج لم تسقط نفقتها سواء كان في واجب

او مندوب او مباح وكذا لو سافرت في الواجب بغير اذنه كالحج الواجب اما لو سافرت بغير اذنه في مندوب او مباح سقطت

نفقتها ولو صلت او صامت او اعتكفت باذنه او في واجب وان لم ياذن لم تسقط نفقتها وكذا لو بادرت الى

شيء من ذلك ندبا لان له فسخه ولو استمرت مخالفة تحقق النشوز وسقطت النفقة وتثبت النفقة للمطلقة الرجعية

كما تثبت للزوجة وتسقط نفقة البائن وسكناها سواء كانت عن طلاق او فسخ نعم لو كانت حاملا

لزم الانفاق عليها حتى تضع وكذا السكنى وهل النفقة للحمل او لامه قال الشيخ رحمه الله للحمل

الفائدة في مسائل منها في الحر اذا تزوج امة وشرط مولاها رق الولد وفي العبد اذا تزوج امة او حرة

وشرط الانفراد برق الولد وفي الحامل المتوفى عنها زوجها روايتان اشهرهما انه لا نفقة لها والاخرى

ينفق عليها من نصيب ولدها وتثبت النفقة للزوجة مسلمة كانت او ذمية او امة واما

قدر النفقة فضابطه القيام بما يحتاج المرأة اليه من طعام وادام وكسوة واسكان واخدام وآلة

الادهان تبعا لعادة امثالها من اهل البلد وفي تقدير الاطعام خلاف فمنهم من قدره بمد للرفيعة

والوضيعة من الموسر والمعسر ومنهم من لم يقدره واقتصر على سد الخلة وهو اشبه ويرجع في الاخدام الى عادتها

فان كانت من ذوي الاخدام وجب الاخدام ... واذا وجبت الخدمة فالزوج بالخيار بين الانفاق

على خادمها ان كان لها خادم وبين ابتياع خادم واستيجارها او الخدمة لها بنفسه وليس لها

التخيير ولا يلزمه اكثر من خادم واحد ولو كانت من ذوي الحشم لان الاكتفاء يحصل بها ومن لا عادة لها

بالاخدام يخدمها مع المرض نظرا الى العرف ويرجع في جنس الادام والملبوس والمسكن الى عادة امثالها

وكذا في المسكن ولها المطالبة بالتفرد بالمسكن عن مشاركة غير الزوج ولا بد في الكسوة من زيادة في

الشتاء للمحشو لليقظة واللحاف للنوم ويرجع في جنسه الى عادة امثالها وتزداد ان كانت

ذوات التجمل زيادة على ثياب البذلة ما يتجمل امثالها به واما آلة الادهان ...

وجوب الاجرة على تردد ويستحب ان ترضع الصبي بلبن امه فهو افضل واما الحضانة فالام احق
بالولد مدة الرضاع وهي حولان ذكراً كان او انثى اذا كانت حرة مسلمة ولا حضانة للامة ولا للكافرة مع
المسلم فاذا فصل فالوالد احق بالذكر والام احق بالانثى حتى تبلغ سبع سنين وقيل تسعاً وقيل الام
احق بها ما لم تتزوج والاول اظهر ثم يكون الاب احق بها ولو تزوجت الام سقطت حضانتها عن الذكر
والانثى وكان الاب احق بهما ولو مات كانت الام احق بهما من الوصي وكذا لو كان الاب مملوكاً او كافراً كانت
الام الحرة المسلمة احق بهما وان تزوجت فلو اعتق كان حكمه حكم الحر فان فقد الابوان فالحضانة لاب
الاب فان عدم قيل كانت الحضانة للاقارب وترتبوا ترتب الارث نظراً الى الاية وفيه تردد فروع
اربعة على هذا القول الاول قال الشيخ رحمه الله اذا اجتمعت اخت لاب واخت لام كانت الحضانة للاخت من
الاب نظراً الى كثرة النصيب في الارث والاشكال في اصل الاستحقاق وفي الترجيح ومنشؤه تساويهما في الدرجة
وكذا قال في ام الام مع ام الاب الثاني قال في جدة واخوات الجدة اولى وكذا ام الاب الثالث قال اذا
عمة وخالة فهما سواء الرابع قال الشيخ اذا تساووا في الدرجة كالعمة والخالة اقرع بينهم
ومن لواحق الحضانة ثلاث مسائل الاولى اذا طلبت الام للرضاع اجرة زائدة عن غيرها
فله تسليمه الى الاجنبية وفي سقوط حضانة الام تردد والسقوط اشبه الثانية اذا بلغ الولد رشيداً
سقطت ولاية الابوين عنه وكان الخيار اليه في الانضمام الى من شاء الثالثة اذا تزوجت سقطت حضانتها
فان طلقها رجعياً فالحكم باق وان بانت قيل ترجع حضانتها والوجه الرجوع النظر الخامس في النفقات لا
تجب النفقة الا باحد اسباب ثلاثة الزوجية والقرابة والملك القول في نفقة الزوجة والكلام في الشرط
وقدر النفقة واللواحق والشرط اثنان الاول ان يكون العقد دائماً الثاني التمكين الكامل وهو التخلية بينها
وبينه بحيث لا تخص موضعاً ولا وقتاً فلو بذلت نفسها في زمان دون زمان او مكان دون آخر مما يسوغ فيه الاستمتاع
لم يحصل التمكين وفي وجوب النفقة بالعقد او التمكين تردد اظهره بين الاصحاب وقوف الوجوب على التمكين فلو كانت صغيرة يحرم
وطء مثلها سواء كان زوجها صغيراً او كبيراً ولو امكن الاستمتاع منها بما دون الوطء لانه استمتاع نادر لا يرغب
اليه في الغالب اما لو كانت كبيرة وزوجها صغيراً قال الشيخ لا نفقة لها وفيه اشكال منشؤه تحقق التمكين

٢٥٩

زوجته وتلزمه نفقة الولد من امته لانه ماله ولو انكر منه شيئا كانت نفقته في ماله

ما اخرجه منه **السادسة** اذا طلق الحامل رجعية فادعت ان الطلاق بعد الوضع فانكر فالقول

قولها مع يمينها ويحكم عليه بالبينونة باقراره ولها النفقة استصحابا لما كان **السابعة** اذا

كان له على زوجته دين جاز ان يقاصها به يوما فيوما ان كانت موسرة ولا يجوز مع

اعسارها لان قضاء الدين فيما يفضل عن القوت ولو رضيت بذلك لم يكن له الامتناع منه **الثامنة**

نفقة الزوجة مقدمة على الاقارب فما فضل عن قوته صرفه اليها ثم لا يبدأ في الاقارب الا بما يفضل عن واجب

الزوجة لانها نفقة معاوضة وتثبت في الذمة **القول في نفقة الاقارب** كلام فيمن ينفق

عليه وكيفية الانفاق واللواحق تجب النفقة على الابوين والاولاد اجماعا وفي وجوب الانفاق على

اباء الابوين وامهاتهم تردد اظهره الوجوب ولا تجب النفقة على غير العمودين من الاقارب كالاخوة والاعمام

والاخوال وغيرهم لكن تستحب ويتأكد في الوارث منهم ويشترط في وجوب الانفاق الفقر والعجز

عن الاكتساب الاظهر اشتراطه لان النفقة معونة على سد الخلة والمكتسب قادر فهو كالغني

ولا عبرة بنقصان الخلقة ولا بنقصان الحكم مع الفقر والعجز وتجب وان كان فاسقا او كافرا ويسقط اذا

كان مملوكا وتجب على المولى ويشترط في المنفق القدرة فلو حصل له قدر كفايته اقتصر على نفسه فان

فضل شيء فلزوجته فان فضل فللابوين والاولاد ولا تقدير في النفقة بل قدر الكفاية

من الاطعام والكسوة والمسكن وما يحتاج اليه من زيادة الكسوة في الشتاء للتدثر

ولا يجب اعفاف من تجب النفقة له وينفق على ابيه وزوجته ولو تعدد فله اولاد

اخوة المنفق ينفق على الايتام وامهاتهم ولا تقضى نفقة الاقارب لانها مواساة لسد

الخلة فلا تستقر في الذمة ولو قدرها الحاكم الا ان يأمره بالاستدانة عليه فاستدان فيجب القضاء

اللواحق مسائل الاولى نفقة الولد على ابيه ومع عدمه او فقره فعلى ابي

الاب وان علا الا ان ابا الاب لو فقد الاباء فعلى ام الولد ومع عدمها او فقرها فعلى ابيها وامها وان علوا الاقرب

فالاقرب ويتساوون ويشتركون في الانفاق **الثانية** اذا كان له ابوان وفضل ما يكفي احدهما فهو لهما

نفسه على نفقة الخادم لم يجب اجابتها ولو بادرت بالمنفق من غير اذن لم يكن لها المطالبة **الثانية**

الزوجة تملك نفقة يومها مع التمكين فلو منعها وانقضى اليوم استقرت نفقة ذلك اليوم وكذا
نفقة الايام وان لم يقدرها الحاكم ولم يحكم بها ولو دفع اليها نفقة مدة وانقضت تلك المدة ممكنة
ملكت النفقة ولو استفضلت منها او انفقت على نفسها من غيرها كانت ملكا لها ولو دفع اليها كسوة
لمدة جرت العادة ببقائها اليها صح ولو اخلقتها قبل المدة لم يجب عليه بدلها ولو انقضت المدة
والكسوة باقية طالبته بكسوة لما يستقبل ولو سلم اليها نفقة مدة ثم طلقها قبل انقضائها استعاد نفقة
الزمان المتخلف الا نفقة يوم الطلاق واما الكسوة فله استعادتها ما لم تنقض المدة المضروبة
لها **الثالثة** اذا دخل بها واستمرت تأكل معه وتشرب على العادة لم يكن لها مطالبته بمدة مكثه ولو

ولو تزوجها ولم يدخل بها وانقضت مدة لم تطالبه بنفقة لم تجب النفقة على القول بان التمكين موجب
للنفقة وشرط فيها اذ لا وثوق بحصول التمكين لو طلبه **تفريع** على التمكين لو كانت غائبة فحضرت عند الحاكم
وبذلت التمكين لم تجب النفقة الا بعد اعلامه ووصوله او وكيله وتسليمها ولو اعلم فلم يبادر ولم ينفذ وكيلا
سقط عنه قدر وصوله والزم بما زاد ولو نشزت وعادت الى الطاعة لم تجب النفقة حتى تعلمه وينقضي زمان
يمكنه الوصول اليها او وكيله ولو ارتدت سقطت النفقة ولو غاب واسلمت عادت نفقتها عند
اسلامها لان الردة سبب السقوط وقد زالت وليس كذلك الاولى لان بالنشوز خرجت عن قبضه
فلا تستحق النفقة الا بعودها الى قبضه **الرابعة** اذا ادعت البائن انها حامل صرفت اليها النفقة
يوما فيوما فان تبين الحمل والا استعيدت ولا ينفق على بائن غير المطلقة الحامل وقال الشيخ ينفق لان
النفقة للولد **فرع** على قوله رحمه الله اذا لاعنها فبانت منه وهي حامل فلا نفقة لها لانتفاء الولد
وكذا لو طلقها رجعيا فظهر بها حمل فانكره ولاعنها ولو اكذب نفسه بعد اللعان واستلحقه لزمه الانفاق
لانه من حقوق الولد **المسألة الخامسة** قال الشيخ رحمه الله نفقة زوجة المملوك تتعلق بكسبه
اذا لم يكن مكتسبا ويباع منه في كل يوم بقدر ما يجب عليه وقال الآخرون تجب في ذمته ولو قيل تلزم
السيد لوقوع العقد باذنه كان حسنا قال رحمه الله ولو كان مكاتبا لم تجب نفقة ولده من زوجته

اما لو كان المكره قادرا على فعل ما توعّد به وغلبة الظن انه يفعل ذلك مع امتناع المكرَه
وان يكون ما توعّد به مضرا بالمكرَه في خاصة نفسه او من يجري مجرى نفسه كالاب والولد سواء
ذلك الضرر قتلا او جرحا او شتما او ضربا ويختلف باختلاف منازل المكرهين في احتمال الاهانة
ولا اكراه مع الضرر اليسير الشرط الرابع القصد وهو شرط في الصحة مع اشتراط النطق بالصريح
فلو لم ينو الطلاق لم يقع كالساهي والنائم والغالط ولو نسي ان له زوجة فقال نساؤه طوالق او زوجتي
طالق ثم ذكر لم يقع به فرقة ولو اوقع وقال لم اقصد الطلاق قبل منه ظاهرا ودين بنيته باطنا وان
تاخر تفسيره ما لم تخرج من العدة لانه اخبار عن نيته ويصح الوكالة في الطلاق للغائب اجماعا وللحاضر
على الاصح ولو وكلها في طلاق نفسها قال الشيخ لا يصح والوجه الجواز تفريع على الجواز لو قال طلقي
نفسك ثلاثا فطلقت واحدة قيل يبطل وقيل يقع واحدة وكذا لو قال طلقي واحدة فطلقت ثلاثا قيل يبطل
وقيل يقع واحدة وهو اشبه الركن الثاني في المطلقة وشروطها خمسة الاول ان تكون زوجة فلو طلق الموطوءة
بالملك لم يكن له حكم وكذا لو طلق اجنبية وان تزوجها وكذا لو علق الطلاق بالتزويج لم يصح سواء
عين الزوجة كقوله ان تزوجت فلانة فهي طالق او اطلق كقوله كل من تزوجتها فهي طالق الثاني ان تكون
العقد دائما فلا يقع الطلاق بالامة المحللة ولا المستمتع بها ولو كانت حرة الثالث ان تكون طاهرا
من الحيض والنفاس ويعتبر هذا في المدخول بها الحائل الحاضر زوجها معها لا الغائب عنها امدا يعلم انتقالها
من القرء الذي وطئها فيه الى آخر فلو طلقها وهما في بلد واحد او غاب دون المدة المعتبرة في
حايضا او نفساء كان الطلاق باطلا علم بذلك او لم يعلم اما لو انقضى من غيبته ما يعلم انتقالها فيه
من طهر الى آخر ثم طلق صح ولو اتفق في الحيض وكذا لو خرج في طهر لم يقربها فيه جاز طلاقها
مطلقا وكذا لو طلق التي لم يدخل بها حايضا كان جائزا ومن فقهائنا من قدّر المدة التي
يسوغ معها طلاق الغايب بشهر عملا برواية يتضمنها الغالب في الحيض ومنهم من قدرها
بثلاثة اشهر عملا برواية جميل عن ابي عبد الله عليه السلام والمحصل ما ذكرناه ولا دلالة
ولو كان حاضرا وهو لا يصل اليها بحيث يعلم حيضها فهو بمنزلة الغائب الرابع ان تكون

ابنا وابا ولو كانت ابا وجدا او اما وجدة فتختص به الاقرب **الثالثة** لو كان له اب موسر فنفقته

على ابيه دون جده ولو كان له ابن واب موسران كانت نفقته عليهما بالسوية **الرابعة** اذا دافع

بالنفقة الواجبة اجبره الحاكم فان امتنع حبسه ولو كان له مال ظاهر جاز له ان ياخذ من ماله ما يصرف

في النفقة وان كان له عروض ومتاع او عقار جاز بيعه لان النفقة حق كالدين **القول في نفقة**

المملوك تجب النفقة على ما يملكه الانسان من رقيق وبهيمة اما العبد والامة فمولاهما بالخيار في الانفاق

عليهما من خاصة او من كسبهما ولا تقدير لنفقتهما بل الواجب قدر الكفاية من اطعام وادام وكسوة

في جنس ذلك كله الى عادة مماليك امثال السيد من اهل بلده ولو امتنع عن الانفاق اجبر على بيعه او الانفاق

ويستوي في ذلك القن والمدبر وام الولد ويجوز ان يخارج المملوك بان يضرب عليه ضريبة ويجعل الفاضل

له اذا رضي فان فضل قدر كفايته كان له والا كان على المولى التمام ولا يجوز ان يضرب عليه ما يقصر

كسبه عنه ولا ما لا يفضل معه قدر نفقته الا اذا قام بها المولى **واما نفقة البهائم**

المملوكة فواجبة سواء كانت ماكولة او لم تكن والواجب القيام بما تحتاج اليه فان اجتزأت بالرعي

والا علفها فان امتنع اجبر على بيعها او ذبحها ان كانت تقصد للذبح او الانفاق فان كان لها

ولد وفر عليه من لبنها قدر كفايته ولو اجتزأ بغيره من رعي او علف جاز اخذ اللبن

كتاب الطلاق والنظر في الاركان والاقسام واللواحق واركانه

اربعة **الاول** في المطلق ويعتبر فيه شروط اربعة **الاول** البلوغ فلا اعتبار بعبارة الصبي

قبل بلوغه عشرا وفيمن بلغ عشرا عاقلا وطلق للسنة رواية بالجواز فيها ضعف ولو

طلق وليه لم يصح لاختصاص الطلاق بمالك البضع وتوقف ولو بلغ فاسدا

العقل طلق وليه مع مراعاة الغبطة ومنع منه قوم وهو بعيد **الشرط الثاني** العقل

فلا يصح طلاق المجنون ولا السكران ولا من زال عقله باغماء او شرب مرقد لعدم القصد ويطلق الولي

عن المجنون لا عن السكران لان زوال عذره غالب فهو كالنائم ولو لم يكن له ولي طلق عنه السلطان

او من نصبه للنظر في ذلك **الشرط الثالث** الاختيار فلا يصح طلاق المكره ولا يتحقق الاكراه ما لم تكمل امور

بالاشارة الدالة وفي رواية يلقي عليها القناع فيكون ذلك طلاقا وهي شاذة ولا يقع الطلاق بالكتابة
من الحاضر وهو قادر على التلفظ نعم لو عجز عن النطق فكتب ناويا به الطلاق صح وقيل يقع بالكتابة
اذا كان غائبا عن الزوجة وليس بمعتمد ولو قال خلية او برية او حبلك على غاربك او
الحقي باهلك او بائن او حرام او بتة او بتلة لم يكن شيئا نوى الطلاق او لم ينو ولو قال اعتدي ونوى
به الطلاق قيل يصح وهي رواية الحلبي ومحمد بن مسلم عن ابي عبد الله عليه السلام ومنعه كثير
وهو اشبه ولو خيرها وقصد الطلاق فان اختارته او سكتت ولو لحظة فلا حكم وان اختارت
نفسها في الحال قيل تقع الفرقة بائنة وقيل تقع رجعية وقيل لا حكم له وعليه الاكثر ولو قيل
طلقت فلانة فقال نعم وقع الطلاق ولو قيل هل فارقت او خليت او ابنت فقال نعم لم يكن شيئا
ويشترط في الصيغة تجريدها عن الشرط والصفة في قول مشهور لم اقف فيه على مخالف منا
ولو فسر الطلقة باثنتين او ثلاث قيل يبطل الطلاق وقيل تقع واحدة بقوله طالق وهو
اشهر الروايتين ولو كان المطلق مخالفا يعتقد الثلاث لزمته ولو قال انت طالق للسنة صح اذا كانت طاهرا
ولو قال للبدعة ولو قيل لا يقع كان حسنا لان البدعة لا تقع عندنا والاخرى غير مرادة **فروع** اذا قال انت طالق في هذه الساعة
ان كان الطلاق يقع بك قال الشيخ رحمه الله لا يصح لتعليقه على الشرط وهو حق ان كان المطلق لا يعلم اما لو كان يعلم
الوصف الذي يقع معه الطلاق ينبغي القول بالصحة لان ذلك ليس بشرط بل اشبه بالوصف وان كان بلفظ الشرط ولو قال
انت طالق اعدل طلاق او اكمله او احسنه او اقبحه صح ولم تضر الضمائم وكذا لو قال ملء مكة او ملء
الدنيا ولو قال الا ان يرضى فلان فان عنى الشرط بطل وان عنى الاستثناء لم يبطل كما لو قال ان دخلت الدار بكسر الهمزة لم يقع
ولو فتحها صح ان عرف الفرق فقصده ولو قال انا منك طالق لم يصح لانه ليس محلا للطلاق ولو قال
انت طالق نصف طلقة او ربع طلقة او سدس طلقة لم يقع لانه لم يقصد الطلقة ولو قال انت طالق ثم قال
اردت ان اقول طاهرا قبل منه ظاهرا ودين في الباطن ولو قال يدك طالق او رجلك لم يقع وكذا لو قال
راسك او وجهك وكذا لو قال ثلثك او نصفك او ثلثاك ولو قال انت طالق قبل طلقة او بعد طلقة او قبلها
معها لم يقع شيء سواء كانت مدخولا بها او لم تكن ولو قيل تقع طلقة واحدة بقوله انت طالق ومطلقة

٢٦٣

فلو طلقها في طهر واقعها فيه لم يقع طلاقه ويسقط اعتبار ذلك في اليائسة وفيمن لم تبلغ
المحيض وفي الحامل والمسترابة ويشترط ان يمضي عليها ثلاثة اشهر لم تر دماً معتزلاً لها ولو طلق المسترابة
قبل مضي الثلاثة الاشهر من حين المواقعة لم يقع الطلاق **الخامس** تعيين المطلقة وهو ان
يقول فلانة طالق او يشير اليها بما يرفع الاحتمال فلو كان له واحدة فقال زوجتي طالق صح لعدم
الاحتمال ولو كان له زوجتان او زوجات فقال زوجتي طالق فان نوى معينة صح ويقبل تفسيره وان لم
ينو قيل يبطل الطلاق لعدم التعيين وقيل يصح وتستخرج بالقرعة وهو اشبه ولو قال هذه
طالق او هذه قال الشيخ رحمه الله يعين للطلاق من شاء وربما قيل بالبطلان لعدم التعيين ولو قال
هذه طالق او هذه وهذه طلقت الثالثة ويعين من شاء من الاولى والثانية ولو ماتت استخرجت بالقرعة وربما
قيل بالاحتمال في الاولى والاخيرتين جميعاً فيكون له ان يعين الطلاق في الاولى والاخيرتين معاً ولا اشكال لو
الكل بسلم من عدم تعيين المطلقة ولو نظر الى زوجته واجنبية فقال احداكما طالق ثم قال اردت الاجنبية
قبل ولو كان له زوجة وجارة وسمى كل منهما سعدى فقال سعدى طالق ثم قال اردت الجارة لم يقبل لان
احداكما تصلح لهما وايقاع الطلاق على الاسم يصرف الى الزوجة وفي الفرق نظر ولو ظن اجنبية زوجته
فقال انت طالق لم تطلق زوجته لانه قصد المخاطبة ولو كان له زوجتان زينب وعمرة فقال يا زينب فقالت
عمرة لبيك فقال انت طالق طلقت المنوية ولو قصد المجيبة ظناً انها زينب فلم تطلق المجيبة لعدم
القصد ولا زينب لتوجه الخطاب الى غيرها **الركن الثالث** في الصيغة والاصل ان النكاح عصمة
مستفادة من الشرع لا يقبل التقايل فيقف رفعها على موضع الاذن فالصيغة المتلقاة لازالة عقد النكاح
انت طالق او فلانة او هذه وما شاكلها من الالفاظ الدالة على تعيين المطلقة فلو قال انت الطلاق او طلاق
او من المطلقات لم يكن شيئاً ولو نوى به الطلاق وكذا لو قال مطلقة وقال الشيخ الاقوى انه يقع اذا نوى به
الطلاق وهو بعيد عن شبه الانشاء ولو قال طلقت فلانة قال لا يقع وفيه اشكال ينشأ من وقوعه
عند سؤاله هل طلقت امرأتك فيقول نعم ولا يقع الطلاق بالكناية ولا بغير العربية مع القدرة على
التلفظ باللفظة المخصوصة ولا بالاشارة الا مع العجز عن النطق ويقع طلاق الاخرس بالاشارة

للواقعة ثم يراجعها ويواقعها ثم يطلقها في طهر آخر فإنها تحرم عليه حتى تنكح زوجا غيره فإن نكحت

وخلت ثم تزوجها فإن عمد ما اعتمد أولا حرمت في الثالثة حتى تنكح غيره فإن نكحت ثم خلت

فنكحها ثم فعل كالأول حرمت في التاسعة تحريما مؤبدا ولا يقع الطلاق للعدة إلا مع الوطء بعد

المراجعة ولو طلقها قبل المواقعة صح ولم يكن للعدة وكل امرأة استكملت الطلاق ثلاثا حرمت حتى

تنكح زوجا غير المطلق سواء كانت مدخولا بها أو لا لكن راجعها أو تركها مسائل الأولى

إذا طلقها فخرجت من العدة ثم نكحها مستأنفا ثم طلقها وتركها فقضت العدة ثم استأنف نكاحها ثم طلقها

ثالثة حرمت عليه حتى تنكح زوجا غيره فإذا فارقها واعتدت جاز له مراجعتها ولا تحرم في التاسعة

بل هذه تحرم في الثالثة **الثانية** إذا طلق الحامل ثم راجعها جاز أن يطأها ويطلقها ثانية

للعدة إجماعا وقيل لا يجوز للسنة والجواز أشبه **الثالثة** إذا طلق الحائل ثم راجعها فإن واقعها

وطلقها في طهر آخر صح إجماعا وإن طلقها في طهر آخر من غير مواقعة فيه روايتان أحدهما لا

يقع أصلا والأخرى يقع وهو الأصح ثم لو راجع وطلقها ثالثا في طهر آخر حرمت عليه حتى تنكح غيره

الجواز على الطلاق للسنة والشيخ على طلاق العدة وهو الحق ولذا لو أوقع الطلاق بعد المراجعة و

المواقعة في الطهر الأول فيه روايتان أيضا لكن هنا الأولى تفريق الطلقات على الأطهار لتقع

وطي أما لو لم يجز الطلاق إلا في طهر ثان إن كانت مطلقة ممن يشترط فيها الاستبراء **الرابعة**

لو شك المطلق في إيقاع الطلاق لم يلزمه الطلاق لرفع الشك وكان النكاح باقيا **الخامسة** إذا طلق

ثم حضر ودخل بالزوجة ثم ادعى الطلاق لم يقبل دعواه ولا بينته تنزيلا لتصرف المسلم على

فكأنه مكذب بينته ولو كان أولد لحق به **السادسة** إذا طلق غائبا وأراد العقد على أختها أو على

الزوجة صبر تسعة أشهر لاحتمال كونها حاملا ولو قيل بينة انقضائها انتظر أجل المسترابة ولو

يعلم خلوها من الحبل كفاه ثلاثة أشهر **النظر الثالث** في اللواحق وفيه مقاصد الأول في طلاق

المريض يكره للمريض أن يطلق ولو طلق صح وهو يرث زوجته ما دامت في العدة الرجعية ولا يرثها

في البائن ولا بعد العدة وترثه هي سواء كان طلاقها بائنا أو رجعيا ما بين الطلاق وبين سنة

او عليها ولا يقع لو قال قبلها طلقة او بعد طلقة كان حسنا وقال طالق نصف طلقة او ثلاثة انصاف

طلقة قال الشيخ لا يقع ولو قيل يقع بقوله انت طالق وتلغو الضمائم اذ ليست رافعة للقصد

حسنا وكذا لو قال نصف طلقتين **فرع** قال الشيخ رحمه الله اذا قال لاربع اوقعت بينكن

طلقات وقع بكل واحدة طلقة وفيه اشكال لانه اطراح للصيغة المشترطة ولو قال انت طالق

ثلاثا الا ثلاثا صحت في واحدة ان نوى بالاول الطلاق ويبطل الاستثناء ولو قال طالق غير

فان نوى الرجعة صح لان انكار الطلاق رجعة واذا اراد النقض حكم بالطلقة ولو قال طلقة الا طلقة

لا استثناء وحكم بالطلقة بقوله طالق ولو قال لي بيت طالق ثم قال اردت عمرة وهي زوجته قبل ولو قال

طالق بل عمرة طلقتا معا لان كل واحد منهما مقصود في وقت التلفظ اسما وفيه اشكال بنية

من اعتبار النطق بالصيغة **الركن الرابع الاشهاد** ولا بد من حضور شاهدين يسمعان الانشاء سواء

قال لهما اشهدا او لم يقل لهما وسماعهما للتلفظ شرط في صحة الطلاق لو تجرد عن الشهادة لم يقع ولو كملت

بعد ذلك وكذا لا يقع لو شهد احدهما ولو كان عدلا ولا بشهادة فاسقين بل لا بد من حضور شاهدين ظاهرهما العدالة

ومن فقهائنا من اقتصر على اعتبار الاسلام فيهما والاول اظهر ولو شهد احدهما بالانشاء ثم شهد

الآخر به بانفراده لم يقع الطلاق اما لو شهدا بالاقرار لم يشترط الاجتماع ولو شهد احدهما بالانشاء والآخر

بالاقرار لم يقبل ولا يقبل شهادة النساء في الطلاق لا منفردات ولا منضمات الى الرجال ولو طلق ولم يشهد

ثم اشهد كان الاول لغوا ووقع حين الاشهاد اذا اتى باللفظ المعتبر في الانشاء **النظر الثاني في اقسام الطلاق**

ولفظه يقع على البدعة والسنة فالبدعة ثلاث طلاق الحائض بعد الدخول مع حضور الزوج

معها ومع غيبته دون المدة المشترطة وكذا النفساء او في طهر قربها فيه وطلاق الثلاث من غير رجعة بينها

والكل عندنا باطل لا يقع معه طلاق والسنة ينقسم اقساما ثلاثة باين ورجعي وطلاق العدة فالباين

ما لا يصح للزوج معه الرجعة وهو ستة طلاق التي لم يدخل بها واليائسة ومن لم تبلغ المحيض والمختلعة والمباراة ما لم

ترجع في البذل والمطلقة ثلاثا بينها رجعتان والرجعي هو الذي للمطلق مراجعتها فيه سواء راجع او لم يراجع واما طلاق العدة

فهو ان يطلق على الشرائط ثم يراجعها قبل خروجها من عدتها ويواقعها ثم يطلقها في غير طهر المواقعة

المرتد فوطئها في الردة لم تحل لانفساخ عقده بالردة **فروع الاول** لو انقضت مدة فادعت

انها تزوجت فارقها وانقضت العدة وكان ذلك ممكنا في تلك المدة قبل قولها كالتي لم يعلم احد ذلك

مما لا يعلم الا منها كالوطء وفي رواية اذا كانت ثقة صدقت **الثاني** اذا دخل المحلل فادعت

الاصابة فان صدقها حلت للاول وان كذبها قيل يعمل الاول بما يغلب على ظنه من صدقها او صدق

المحلل ولو قيل يعمل بقولها على كل حال كان حسنا لتعذر اقامة البينة بما تدعيه **الثالث** لو

وطئها بما كان محرما كالوطء في الاحرام او في الصوم الواجب لاشتراط كونه منهيا عنه فلم يكن مرادا

للشارع وقيل تحل لتحقق النكاح المستند الى العقد الصحيح **المقصد الثالث** في الرجعة وهي الرجعة

نطقا كقوله راجعتك وفعلا كالوطء ولو قبل او لامس بشهوة كان ذلك رجعة ولم يفتقر استئناف العقد

الرجعة لانها زوجته ولو انكر الطلاق كان ذلك رجعة لانه يتضمن التمسك بالزوجة ولا يجب الاشهاد

في الرجعة بل يستحب ولو قال راجعتك اذا شئت وان شئت لم يقع ولو قال شئت وفيه تردد

ولو طلقها رجعية فارتدت فراجع لم يصح كما لا يصح ابتداء الزوجية فيه تردد ينشأ من كون

الرجعية زوجة ولو اسلمت بعد ذلك استأنف الرجعة ان شاء ولو كان عنده ذمية فطلقها

رجعيا ثم راجعها في العدة قيل لا يجوز لان الرجعة كالعقد مستأنفا والوجه الجواز لانها لم تخرج

زوجته فهي كالمستدامة ولو طلق وراجع فانكرت الدخول بها اولا وزعمت انه لا عدة عليها ولا

رجعة وادعى هو الدخول كان القول قولها مع يمينها لانها تدعي الظاهر ورجعة الاخرس بالاشارة الدالة

على الرجعة وقيل باخذ القناع عن راسها وهو شاذ واذا ادعت انقضاء العدة بالحيض في زمان ممكن

فالقول قولها مع يمينها ولو ادعت انقضاءها بالاشهر لم يقبل وكان القول قول الزوج لانه

في زمان ايقاع الطلاق وكذا لو ادعى الزوج الانقضاء فالقول قولها لان الاصل بقاء الزوجية

ولو كانت حاملا فادعت الوضع قبل قولها ولم يكلف احضار الولد ولو ادعت الحمل فانكر الزوج

ولدا فانكر ولادتها له فالقول قوله لامكان اقامة البينة بالولادة واذا ادعت انقضاء العدة فادعى

الرجعة قبل ذلك فالقول قول المرأة ولو راجعها فادعت بعد الرجعة انقضاء العدة قبل الرجعة فالقول قولها

ما لم تتزوج أو يبرأ من مرضه الذي طلقها فيه فلو برئ ثم مرض ثم مات لم ترثه إلا في العدة

الرجعية ولو قال طلقت في الصحة ثلاثاً قُبل ولم ترثه والوجه أنه لا يقبل بالنسبة إليها ولو قذفها وهو

مريض فلاعنها وبانت باللعان لم ترثه لاختصاص الحكم بالطلاق وهل تورث لمكان التهمة قيل نعم والوجه

تعلق الحكم بالطلاق في المرض لا باعتبار التهمة وفي ثبوت الإرث مع سؤالها الطلاق تردد أشبهه أنه لا إرث وكذا

لو خالعته وبارأته **فروع الأول** لو طلق الأمة مريضاً طلاقاً رجعياً فأعتقت في العدة ومات في مرضه

ورثته في العدة ولم ترثه بعدها لانتفاء التهمة وقت الطلاق ولو قيل ترثه كان حسناً ولو طلقها بائناً فكذلك

وقيل لا ترث لأنه طلقها في حال لم يكن لها أهلية الإرث وكذا لو طلقها كتابية ثم أسلمت **الثاني**

إذا ادعت المطلقة أن الميت طلقها في المرض وأنكر الوارث وزعم أن الطلاق في الصحة فالقول قوله

لاعتماد البين كون الأصل عدم الإرث إلا مع تحقق السبب **الثالث** لو طلق أربعاً في مرضه وتزوج أربعاً

ودخل بهن ثم مات فيه كان الربع بينهن بالسوية ولو كان له ولد تساوين في الثمن **المقصد الثاني** فيما

يزول به تحريم الثالث إذا استوفت الثلاث على الوجه المشترط حرمت المطلقة حتى تنكح زوجاً غير المطلق

ويعتبر في زوال التحريم شروط أربعة أن يكون الزوج بالغاً وفي المراهق تردد أشبهه أنه لا يحلل وأن

يطأها في القبل وطئاً موجباً للغسل وأن يكون ذلك بالعقد لا بالملك ولا الإباحة وأن يكون العقد دائماً

لا متعة ومع استكمال الشرائط يزول تحريم الثلاث وهل يهدم ما دون الثلاث فيه روايتان أشهرهما أنه

يهدم فلو طلق مرة فتزوجت المطلقة ثم تزوج بها الأول بقيت على ثلاث مستأنفاً وبطل حكم

السابقة ولو طلق الذمية ثلاثاً فتزوجت بعد العدة ذمياً ثم بانت منه وأسلمت حل للأول نكاحها

بعقد مستأنف وكذا كل مشرك والأمة إذا طلقت مرتين حرمت حتى تنكح زوجاً غيره سواء كانت تحت حر

أو عبد ولا تحل للأول بوطء المولى وكذا لا تحل لو ملكها المطلق لسبق التحريم على الملك ولو طلقها

مرة ثم أعتقت ثم تزوجها أو راجعها بقيت معه على واحدة استنصافاً بالطلقات الأول فلو

طلقها أخرى حرمت عليه حتى تنكح زوجاً ولا يحلل المطلقة ثلاثاً إذا وطئت وحصلت فيه

الشرائط وفي رواية لا يحلل ولو وطئ الخصي قبلاً فأكسل حلت للأول لتحقق اللذة منهما ولو تزوجها

وهي المستقيمة الحيض هذه تعتد بثلاثة اقراء وهي الاطهار على اشهر الروايتين اذا كانت حرة سواء كانت تحت حر او عبد ولو طلقها وحاضت بعد الطلاق بلحظة احتسبت تلك اللحظة قرءاً ثم اكملت قرئين آخرين فاذا رأت الدم الثالث فقد قضت العدة هذا اذا كانت عادتها مستقرة بالزمان وان اختلفت صبرت الى انقضاء اقل الحيض احتياطاً واقل زمان تنقضي به العدة ستة وعشرون يوماً ولحظتان لكن الاخيرة ليست من العدة وانما هي دلالة على الخروج منها وقال الشيخ رحمه الله هي من العدة لان الحكم بانقضاء العدة موقوف على تحققها والاول احق ولو طلقها في الحيض لم يقع ولو وقع في الطهر ثم حاضت مع انتهاء التلفظ بحيث لم يحصل زمان يتخلل الطلاق والحيض صح الطلاق لوقوعه في الطهر المعتبر ولم تعتد بذلك الطهر لانه لم يتعقب الطلاق وتفتقر الى ثلاثة اقراء مستانفة بعد الحيض فرع لو اختلفا فقالت كان قد بقي من الطهر جزء بعد الطلاق فانكر فالقول قولها لانها ابصر بذلك والمرجع في الطهر والحيض اليها

الفصل الثالث في ذات الشهور التي لا تحيض وهي في سن من تحيض تعتد من الطلاق

والفسخ مع الدخول بثلثة اشهر اذا كانت حرة وفي اليائسة والتي لم تبلغ روايتان احداهما انهما تعتدان بثلاثة اشهر والاخرى لا عدة عليهما وهو الاشهر وحد اليأس ان تبلغ خمسين سنة وقيل في القرشية والنبطية ستين سنة ولو كان مثلها تحيض اعتدت بثلاثة اشهر اجماعاً وهذه تراعي الشهور والحيض فان سبقت الاطهار فقد خرجت العدة وكذا ان سبقت الشهور واذا رأت في الشهر الثالث حيضاً وتأخرت الثانية والثالثة صبرت تسعة اشهر لاحتمال الحمل ثم اعتدت بعد ذلك بثلاثة اشهر وهي اطول عدة وفي رواية عمار تصبر سنة ثم تعتد بثلاثة اشهر ونزلها الشيخ في النهاية على احتباس الدم الثالث وهو حسن ولو رأت الدم مرة ثم بلغت اليأس اكملت العدة بشهرين وتعتد المستحاضة رجعت الى عادتها في زمان الاستقامة واعتدت به ولو لم يكن لها عادة اعتبرت صفة الدم واعتدت بثلاثة اقراء ولو اشتبه رجعت الى عادة نسائها ولو اختلفن اعتدت بالاشهر ولو كانت لا تحيض الا في ستة اشهر او خمسة اعتدت بالاشهر ولو طلقت في اول الهلال اعتدت بثلثة

اذ الاصل صحة الرجعة ولو ادعى انه راجع زوجته الامة في العدة فصدقته فانكر المولى وادعى خروجها قبل
الرجعة فالقول قول الزوج وقيل لا يكلف اليمين لتعلق حق النكاح بالزوجين وفيه تردد **المقصد الرابع**
في جواز استعمال الحيل يجوز التوصل بالحيل المباحة دون المحرمة في اسقاط ما لولا الحيلة لثبت ولو توصل بالمحرمة اثم وتمت
الحيلة فلو ان امرأة حملت ولدها على الزنا بامرأة لتمنع اباه من العقد عليها او بامة يريد ان يتسرى بها فعلت
حراما وحرمت الموطوءة على قول من ينشر الحرمة بالزنا اما لو توصل بالحلال كما لو سبق الولد الى العقد عليها
سقط القود لو ادعى عليه دين قد برئ منه باسقاط او تسليم فيخشى من دعوى الاسقاط ان ينقلب اليمين الى
المدعي لعدم البينة فانكر الاستدانة وحلف جاز بشرط ان يوري ما يخرجه عن الكذب وكذا لو خشي المعسر
يمينا عليه فانكر والنية ابدا نية المدعي ان كان محقا ونية الحالف ان كان مظلوما في الدعوى ولو اكره
انه لا يفعل شيئا محللا فحلف ونوى ما يخرج به عن الحنث جاز مثل ان ينوي انه لا يفعله بالشام
بخراسان او في السماء او تحت الارض ولو اجبر على الطلاق كرها فقال زوجتي طالق ونوى طلاقا سابقا
قال نساؤه طوالق وعنى نساء الاقارب جاز ولو اكره على اليمين انه لم يفعل فقال ما فعلت كذا وجعل ما موصولة
صح ولو اضطر الى الاجابة بنعم فقال نعم وعنى الابل وقال نعم وعنى نعام البر قصدا للتخلص لم يأثم وكذا
لو حلف ما اخذ جملا ولا ثورا ولا عنزا وعنى بالجمل السحاب وبالثور القطعة الكبيرة من الاقط و
بالعنز الاكمة لم يحنث ولو اتهم غيره في فعل فحلف ليصدقنه فطريق التخلص ان يقول فعلت ما فعلت
واحدهما صدق ولو حلف ليخبرنه بما في الرمانة من حبة فالمخرج ان يعد العدد الممكن فيها فقد
فامثاله سائغ **المقصد الخامس** في العدد والنظر في ذلك يستدعي فصولا **الاول** في عدة
من لم يدخل بها لا عدة على من بانت بطلاق او فسخ عدا المتوفى عنها زوجها فان العدة تجب مع الوفاة ولو لم يدخل
بها والدخول يتحقق بايلاج الحشفة وان لم ينزل ولو كان مقطوع الانثيين لتحقق الدخول بالوطء اما لو كان
مقطوع الذكر سليم الانثيين قيل تجب العدة لامكان الحمل بالمساحقة وفيه تردد لان العدة تترتب على
الوطء نعم لو ظهر حمل اعتدت منه بوضعه لامكان الانزال ولا تجب العدة بالخلوة منفردة عن الوطء على
الاشهر ولو خلا ثم اختلفا في الاصابة فالقول قوله مع يمينه **الفصل الثاني** في ذات الاقراء و

لا للعقد اذ ليست زوجة **تفريع** لو كان له اكثر من زوجة فطلق واحدة لا بعينها وان قلنا التعيين
شرط فلا طلاق وان لم نشترط ومات قبل التعيين فعلى كل واحدة الاعتداد بعدة الوفاة تغليبا
للاحتياط دخل بهن ولو لم يدخل ولو كن حوامل اعتددن بابعد الاجلين وكذا لو طلق احديهن بائنا ومات
قبل التعيين فعلى كل واحدة منهن الاعتداد بعدة الوفاة ولو عين قبل الموت انصرف الى المعينة وتعتد من
الطلاق لا من حين الوفاة ولو كان رجعيا اعتدت بعدة الوفاة من حين الوفاة والمفقود ان عرف خبره
انفق على زوجته وليه والا انتظرا ان عرفت او جهل خبره ولم يكن من ينفق عليها فان صبرت فلا بحث وان
رفعت امرها الى الحاكم اجلها اربع سنين وفحص عنه فان عرف خبره صبرت وعلى الامام
ان ينفق عليها من بيت المال وان لم يعرف خبره امرها بالاعتداد عدة الوفاة ثم تحل للازواج
فان جاء زوجها وقد خرجت من العدة ونكحت فلا سبيل له عليها وان جاء وهي في العدة فهو املك
بها وان خرجت من العدة ولم تتزوج ففيه روايتان اشهرهما انه لا سبيل له عليها **فروع**
الاول لو نكحت بعد العدة ثم بان موت الزوج كان العقد الثاني صحيحا ولا عدة سواء كان موته قبل
العدة او معها او بعدها لان عقد الاول سقط اعتباره في نظر الشرع فلا حكم لموته كما لا حكم لحيوته
الثاني لا نفقة على الغائب في زمان العدة ولو حضر قبل انقضائها نظرا الى حكم الحاكم
بالفرقة وفيه تردد **الثالث** لو طلقها الزوج او ظاهر واتفق في زمان العدة صح لان العصمة
باقية ولو اتفق بعد العدة لم يقع لانقطاع العصمة **الرابع** اذا اتت بولد بعد مضي ستة
اشهر من دخول الثاني به ولو ادعاه الاول وذكر انه وطأها سرا لم يلتفت الى دعواه وقال
رحمه الله يقرع بينهما وهو بعيد للنص ولا يرثها الزوج لو ماتت بعد العدة وكذا لا ترثه
والتردد لو ماتت في العدة ولا يشبه الارث **الفصل السادس** في عدة الاماء والاستيلاد
عدة الامة في الطلاق مع الدخول قرءان وهما طهران وقيل حيضتان وللاول اشهر واقل زمان
تنقضي به عدتها ثلاثة عشر يوما ولحظتان والبحث في اللحظة الاخيرة الثانية كما في الحرة وان كانت
لا تحيض وهي في سن من تحيض اعتدت بشهر ونصف سواء كانت تحت حر او عبد ولو اعتقت ثم طلقت

اشهر اهلّة ولو طلقت في اثنائه اعتدت بهلالين واخذت من الثالث بقدر ما فات من الشهر الاول
وقيل بتكملة ثلاثين وهو الاشبه **تفريع** لو ارتابت بالحمل بعد انقضاء العدة والنكاح لم يبطل وكذا
لو حدثت الريبة بعد العدة وقبل النكاح اما لو ارتابت قبل انقضاء العدة لم تنكح ولو انقضت ولو قيل
ما لم يتيقن الحمل كان حسنًا وعلى التقديرين لو ظهر حمل بطل نكاح الثاني لتحقق وقوعه في العدة **الفصل الرابع**
في الحامل وهي تعتد في الطلاق بوضعه ولو بعد الطلاق بلا فصل سقطا كان او علقة او تامًّا ولو كان علقة ان تحقق
انه حمل ولا عبرة بما يشك فيه ولو طلقت فادعت الحمل صبر عليها اقصى الحمل وهو تسعة اشهر ثم لا تقبل دعواها
وفي رواية سنة وليست مشهورة ولو كان حملها اثنين بانت بالاول ولم تنكح الا بعد وضع الاخير و الاشبه
انها لا تبين الا بوضع الجميع ولو طلق الحائل طلاقا رجعيا ثم مات في العدة استانفت عدة الوفاة ولو كان
بائنا اقتصرت على اتمام عدة الطلاق **فروع** لو حملت من زنا ثم طلقها الزوج اعتدت بالاشهر لا بالوضع ولو وطئت
لشبهة ولحق الولد بذي الشبهة لبعد الزوج عنها ثم طلقها الزوج اعتدت بالوضع من الاول ثم استانفت عدة
الطلاق بعد الوضع **الثاني** اذا اتفق الزوجان في زمان الطلاق واختلفا في زمان الوضع كان القول قولها
لانه اختلاف في الولادة وهي فعلها ولو اتفقا في زمان الوضع واختلفا في زمان الطلاق فالقول قوله لانه اختلاف
في فعله وفي المسئلتين اشكال لان الاصل عدم الطلاق وعدم الوضع فالقول قول من ينكرهما **الثالث** لو
اقرت بانقضاء العدة ثم جاءت بولد لستة اشهر فصاعدا منذ طلقها قيل لا يلحق والاشبه التحاقه ما لم يتجاوز
اقصى الحمل **الفصل الخامس** في عدة الوفاة تعتد الحرة المنكوحة بالعقد الصحيح اربعة اشهر وعشرا
اذا كانت حائلا صغيرة كانت او كبيرة بالغا كان زوجها او لم يكن دخل بها او لم يدخل وتبين بغروب الشمس من اليوم
العاشر لانه نهاية اليوم ولو كانت حاملا اعتدت بابعد الاجلين فلو وضعت قبل استكمال الاربعة
اشهر وعشرة ايام صبرت الى انقضائها ويلزم المتوفى عنها زوجها الحداد وهو ترك ما فيه زينة من الثياب والادهان
المقصودة بها الزينة والتطيب ولا باس بالثوب الاسود والازرق لبعده عن شبه الزينة ويستوي في ذلك الصغيرة
والكبيرة والمسلمة والذمية وفي الامة تردد اظهره انه لا حداد عليها ولا يلزم الحداد المطلقة بائنة كانت
او رجعية ولو وطئت المرأة بعقد الشبهة ثم مات اعتدت عدة الطلاق حائلا كانت او حاملا وكان الحكم للوطء لا للعقد

ونهاراً فلها النفقة والسكنى لوجود التمكين التام ولو منعها ليلاً او نهاراً فلا نفقة لعدم

التمكين ولا نفقة للبائن ولا سكنى الا ان تكون حاملاً فلها النفقة والسكنى حتى تضع

تثبت العدة مع الوطء بالشبهة وهل تثبت النفقة لو كانت حاملاً قال الشيخ نعم وفيه اشكال ينشأ

من توهم اختصاص النفقة بالمطلقة الحامل دون غيرها من البائنات فروع في سكنى المطلقة الاول

لو انهدم المسكن او كان مستعاراً او مستأجراً فانقضت المدة جاز له اخراجها ولها الخروج لان

اسكانها غير سائغ ولو طلقت في مسكن دون مستحقها جاز لها الخروج عند الطلاق الى مسكن يناسبها

وفيه تردد الثاني لو طلقها ثم باع المنزل فان كانت معتدة بالاقراء لم يصح البيع لانها تستحق

سكنى غير معلومة فتتحقق الجهالة ولو كانت معتدة بالشهور صح لارتفاع الجهالة الثالث

لو طلقها ثم حجر عليه الحاكم فهي احق بالسكنى لتقدم حقها على الغرماء وقيل تضرب مع الغرماء

بمستحقها من الاجرة والاول اشبه اما لو حجر عليه ثم طلق كانت اسوة مع الغرماء اذ لا مزية

الرابع لو طلقها في مسكن لغيره استحقت السكنى في ذمته فان كان له غرماء ضربت مع الغرماء باجرة

مثل سكناها فان كانت معتدة بالشهور فالقدر معلوم وان كانت معتدة بالاقراء او بالحمل ضربت

باجرة سكنى اقل الحمل او اقل الاقراء فان اتفق والا اخذت نصيب الزائد وكذا لو فسد الحمل قبل اليقين رجع

عليها بالتفاوت الخامس لو مات فورث المسكن جماعة لم يكن لهم قسمته اذا كان ينافي سكناها

الا باذنها او مع انقضاء عدتها لانها استحقت السكنى فيه على صفته والوجه انه لا سكنى لها بعد الوفاة

ما لم تكن حاملاً السادس لو امرها بالانتقال فنقلت رحلها وعيالها ثم طلقت وهي في الاول

اعتدت فيه ولو انتقلت وبقي رحلها ثم طلقت اعتدت في الثاني ولو انتقلت الى الثاني ثم رجعت

لنقل متاعها ثم طلقت اعتدت في الثاني لانه صار منزلها ولو خرجت من الاول فطلقت قبل الوصول

الى الثاني اعتدت في الثاني لانها مأمورة بالانتقال اليه السابع البدوية تعتد في المنزل الذي طلقت فيه

فلو ارتحل النازلون به ارتحلت معهم دفعاً لضرر الانفراد وان بقي اهلها فيه اقامت معهم ما لم

يغلب الخوف بالاقامة ولو رحل اهلها وبقي من فيه منعة فالاشبه جواز النقلة دفعاً لضرر

فعدتها عدة الحرة وكذا لو طلقت طلاقاً رجعياً ثم اعتقت في العدة اكملت عدة الحرة ولو كان بائناً اتمت عدة الامة وعدة الذمية كالحرة في الطلاق والوفاة وفي رواية تعتد عدة الامة وهي شاذة وعدة الامة من الوفاة شهران وخمسة ايام ولو كانت حاملاً اعتدت بابعد الاجلين ولو كانت ام ولد لمولاها كان عدتها اربعة اشهر وعشراً ولو طلقها الزوج رجعية ثم مات وهي في العدة استانفت عدة الحرة ولو لم تكن ام ولد استانفت للوفاة عدة الامة ولو كان الطلاق بائناً اتمت عدة الطلاق حسب ولو مات زوج الامة ثم اعتقت اتمت عدة الحرة تغليباً لجانب الحرية ولو كان المولى يطؤها ثم دبرها اعتدت بعد وفاته باربعة اشهر وعشرة ايام ولو اعتقها في حياته اعتدت بثلثة اقراء وكل من يجب استبراؤها اذا ملكت بالبيع يجب استبراؤها لو ملكت بغيره من استغنام او صلح او ميراث او غير ذلك ومن يسقط استبراؤها هناك يسقط في الاقسام الأخر ولو كان للانسان زوجة فابتاعها بطل نكاحه وحل له وطؤها من غير استبراء ولو ابتاع المملوك امة واستبرأها كفى ذلك في حق المولى لو اراد وطأها واذا كانت الامة مكاتبة [illegible] وطؤها فان انفسخت الكتابة حلت ولا يجب الاستبراء وكذا لو ارتد المولى او المملوكة ثم عاد الى الاسلام لم يجب الاستبراء ولو طلقت الامة بعد الدخول لم يجز للمولى الوطء الا بعد الاعتداد وتكفي العدة عن الاستبراء ولو ابتاع حربية فاستبرأها فاسلمت لم يجب استبراء ثان وكذا لو ابتاعها واستبرأها مجوسية ثم اسلمت كفى ذلك في استحلال وطئها اذا اسلمت

الفصل السابع في اللواحق

وفيه مسائل الاولى لا يجوز لمن طلق رجعياً ان يخرج الزوجة من بيته الا ان تأتي بفاحشة وهو ان تفعل ما يجب به الحد فتخرج لاقامته وادنى ما تخرج له ان تؤذي اهله ويحرم عليها الخروج ما لم تضطر ولو اضطرت الى الخروج خرجت بعد انتصاف الليل وعادت قبل الفجر ولا تخرج في حجة مندوبة الا باذنه وتخرج في الواجب وان لم ياذن وكذا فيما تضطر اليه ولا وصلة لها الا بالخروج وتخرج في العدة البائنة اين شاءت الثانية نفقة الرجعية لازمة في زمان العدة وكسوتها ومسكنها يوماً فيوماً مسلمة كانت او ذمية اما الامة فان ارسلها مولاها ليلاً ونهاراً

في عدة الرجعية وحملت من الثاني اعتدت بالوضع من الثاني وأكملت عدة الأول بعد الوضع وكان للأول

الرجوع في تلك العدة دون زمان الحمل **كتاب الخلع والمباراة** والنظر في الصيغة والفدية

والشرائط والأحكام **أما الصيغة** فأن يقول خلعتك على كذا أو فلانة مختلعة على كذا وهل

يقع بمجرده المروي نعم وقال الشيخ لا يقع حتى يتبع بالطلاق ولا يقع بفاديتك مجرداً عن لفظ الطلاق

ولا فاسختك ولا أبنتك ولا بتتك ولا بالتقايل ثم يفتقر إلى الإتمام لو أتى بلفظ الخلع هل يكون فسخاً أو طلاقاً

قال المرتضى هو طلاق وهو المروي وقال الشيخ الأولى أن يقال هو فسخ وهو تخريج فمن قال هو فسخ

لم يعتد به في عدد الطلقات ويقع الطلاق مع الفدية بائناً وإن انفرد عن لفظ الخلع **فروع الأول**

لو طلبت منه طلاقاً بعوض فخلعها مجرداً عن لفظ الطلاق لم يقع على القولين ولو طلبت منه خلعاً بعوض فطلق

به لم يلزم البذل على القول بوقوع الخلع بمجرده فسخاً ويلزم على القول بأنه طلاق وأنه يفتقر

الطلاق **الثاني** لو ابتدأ فقال أنت طالق بألف وعليك ألف صح الطلاق رجعياً ولم يلزمها الألف

ولو تبرعت بعد ذلك بضمانها لأنه ضمان ما لم يجب ولو دفعتها إليه كانت هبة مستأنفة ولا تصير الطلقة

بائنة **الثالث** إذا قالت طلقني بألف كان الجواب على الفور فإن تأخر لم يستحق عوضاً وكان رجعياً

النظر الثاني في الفدية كل ما صح أن يكون مهراً صح أن يكون فداء في الخلع ولا تقدير فيه بل يجوز ولو كان

زائداً عما وصل إليها من مهر وغيره وإذا كان غائباً فلا بد من ذكر جنسه ووصفه وقدره ويكفي في

الحاضر المشاهدة وينصرف الإطلاق إلى غالب نقد البلد ومع التعيين إلى ما عين ولو خالعها

على ألف ولم يذكر المراد ولا قصد فسد الخلع ولو كان الفداء مما لا يملكه المسلم كالخمر فسد الخلع

وقيل يكون رجعياً وهو حق إن أتبع بالطلاق وإلا كان البطلان أحق ولو خالعها على خل فبان خمراً

صح وكان له بقدره خلاً ولو خالعها على حمل الدابة أو الجارية لم يصح ويصح بذل الفداء منها ومن وكيلها

وممن يضمنه بإذنها وهل يصح من المتبرع فيه تردد والأشبه المنع ولو قال طلقها على ألف من مالها

وعلي ضمانها أو على عبدها هذا وعلي ضمانه صح فإن لم ترض بدفع البذل صح الخلع وضمن المتبرع

وفيه تردد ولو خالع في مرض الموت صح وإن بذلت أكثر من الثلث كان من الأصل وفيه قول

بالانفراد الثامن لو طلقها في السفينة فان لم تكن مسكنا اسكنها حيث شاء وان كانت مسكنا

اعتدت فيها التاسع اذا سكنت في منزلها ولم تطالب بمسكن فليس لها المطالبة بالاجرة لان الظاهر

منها التطوع بالاجرة وكذا لو استأجرت مسكنا فسكنت فيه لانها تستحق السكنى حيث يسكنها لا حيث

المسألة الثالثة لا نفقة للمتوفى عنها زوجها ولو كانت حاملا وروي انه ينفق عليها من نصيب

الحمل وفي الرواية بعد ولكن ان ثبتت شغلت **المسألة الرابعة** لو تزوجت في العدة لم يصح ولم

تنقطع عدة الاول فان لم يدخل الثاني فهي في عدة الاول وان وطئها الثاني عالما بالتحريم فالحكم كذلك ان حملت

او لم تحمل ولو كان جاهلا ولم تحمل اتمت عدة الاول لانها اسبق واستأنفت اخرى للثاني على اشهر الروايتين ولو

حملت وكان ما يدل على انه للاول اعتدت بوضعه له وللثاني بثلاثة اقراء بعد وضعه وان كان هناك ما يدل على

اعتدت بوضعه له واكملت عدة الاول بعد الوضع ولو كان ما يدل على انتفائه عنهما اتمت بعد وضعه عدة

الاول واستأنفت عدة للاخير ولو احتمل ان يكون منهما قيل تقرع بينهما ويكون الوضع عدة لمن يلحق به

اشكال يستلزم كونها فراشا للثاني بوطء الشبهة فيكون احق به **الخامسة** تعتد زوجة الحاضر من حين

الطلاق او الوفاة وتعتد من الغائب في الطلاق من وقت الوقوع وفي الوفاة من حين البلوغ ولو اخبر غير العدل لكن

لا تنكح الا بالثبوت وفائدته الاحتراز بتلك العدة ولو علمت الطلاق ولم تعلم الوقت اعتدت عند البلوغ

السادسة اذا طلقها بعد الدخول ثم راجع في العدة ثم طلق قبل المسيس لزمها استيناف عدة لبطلان

الاولى بالرجعة ولو خالعها بعد الرجعة قال الشيخ هنا الاقوى لا عدة وهو بعيد لانه خلع عن عقد تعقبه الدخول

اما لو خالعها بعد الدخول ثم تزوجها في العدة وطلقها قبل الدخول لم تلزمها العدة لان الاولى بطلت

بالفراش والعقد الثاني لم يحصل معه دخول وقيل يلزمها العدة لانها لم تكمل العدة الاولى **السابعة**

وطء الشبهة يسقط معه الحد وتجب العدة ولو كانت المرأة عالمة بالتحريم وجهل الواطئ لحق به النسب و

له العدة وتحد المرأة ولا مهر ولو كانت الموطوءة امة لحق الولد بالواطئ وعليه قيمته لمولاها ولا يسقط باختيارها مهر

الامة وقيل العشر ان كانت بكرا ونصف العشر ان كانت ثيبا وهو المروي **الثامنة** اذا طلقها بائنا

ولحقها الشبهة قيل تتداخل العدتان لانهما لواحد وهو حسن ما لم تكن حاملا وابتداء الثانية من ... في العدة

الله كما يصح طلاقها ولو قيل انها تعتبر وكذا التي لم يدخل بها ولو كانت حائضا ويخلع البائنة

وطئها في طهر المخالعة ويعتبر في العقد حضور شاهدين به ولو افترقا لم يقع ويجري كل منهما

ويصح الخلع من المجنون عليه لسفه او فلس ومن الذمي والحربي ولو كان البدل خمرا او خنزيرا او

او احدهما قبل الاقباض فعليه القيمة عنه مستحلية والشرط انما يبطل اذا لم يقتضيه العقد فلو

قال فان رجعت رجعت لم يبطل بهذا الشرط لانه مقتضى الخلع وكذا لو شرطت هي الرجوع في الفدية

لو قال في العقد ان شئت لم يصح ولو شاءت لانه شرط ليس من مقتضاه وكذا لو قال ان جئت

الفا وان اعطيتني او ما شاكله وكذا متى ومهما او اي وقت او اي حين **النظر الرابع**

في الاحكام وهي مسائل **الاولى** لو اكرهها على الفدية فعل حراما ولو طلق به صح الطلاق ولم تسلم

له الفدية وكان له الرجعة **الثانية** لو خالعها والاخلاق ملتئمة لم يصح الخلع ولم يملك الفدية

ولو طلقها والحال هذه بعوض لم يملك العوض وصح الطلاق وله الرجعة **الثالثة** اذا اتى بائنا

جاز عضلها لتفتدي نفسها وقيل هو منسوخ ولم يثبت **الرابعة** اذا صح الخلع فلا رجعة له

الرجوع في الفدية ما دامت في العدة ومع رجوعها يرجع ان شاء **الخامسة** لو خالعها وشرط

الرجعة لم يصح وكذا لو طلق بعوض **السادسة** المختلعة لا يلحقها طلاق بعد الخلع

مشروطا بالرجعة نعم لو رجعت في الفدية فرجع جاز استئناف الطلاق **السابعة** اذا قالت

طلقني ثلاثا بالف فطلقها قال الشيخ رحمه الله لا يصح لانه طلاق بشرط والوجه انه يقع

في مقابلة بذل فلا يعد شرطا فان قصد الثلاث ولاء لم يصح البذل وان طلقها ثلاثا مرسلا

لانه لم يفعل ما سألته وقيل يكون له الثلث لوقوع الواحدة اما لو قصد الثلاث التي

يتخللها رجعتان صح فان طلق ثلاثا فله الالف وان طلق واحدة قيل له ثلث الالف لانها جعلته في مقابلة

الثلاث فاقتضى تقسيط المقدار على الطلقات بالسوية وفيه تردد منشاه جعل الجملة في مقابلة الثلاث

بما هي فلا يقتضي التقسيط مع الانفراد ولو كان معه على واحدة فقالت طلقني ثلاثا بالف فطلق و

كان له ثلث الالف وقيل له الالف ان كانت عالمة والثلث ان كانت جاهلة وفيه اشكال **الثامنة** لو قالت طلقني

ان الزائد عن مهر المثل من الثلث وهو اشبه ولو كان الفداء رضاع ولده صح مشروطاً بتعيين المدة

وكذا لو طلقها على نفقته بشرط تعيين القدر الذي يحتاج اليه من الماكول والمشروب والكسوة والمدة ولو

مات قبل المدة كان للمطلق استيفاء ما بقي فان كان رضاعاً رجع باجرة مثله وان كان انفاقاً رجع بمثل ما كان

يحتاج اليه في تلك المدة مثلاً او قيمة ولا يجب عليها دفعه دفعة بل ادراراً في المدة كما كانت تستحق عليه

لو بقي ولو تلف العوض قبل القبض لم يبطل استحقاقه ولزمها مثله او قيمته ان لم يكن مثلياً

ولو خالعها بعوض موصوف فان وجد ما دفعته على الوصف والا كان له رده والمطالبة بما وصفت

ولو كان معيناً فبان معيباً رده وطالب بمثله او قيمته وان شاء امسكه مع الارش ولو خالعها على

عبد على انه حبشي فبان زنجياً او ثوب على انه ابريسم فبان كتاناً

قيل يبطل الخلع وله قيمة الابريسم وليس له امساك الكتان لاختلاف الجنس ولو دفعت الفاً وقالت طلقني بها متى شئت لم

يصح البذل ولو طلق كان رجعياً والالف لها ولو خالع اثنتين بفدية واحدة صح وكانت بينهما بالسوية ولو قالتا

طلقنا بالف فطلق واحدة كان له النصف ولو عقبت بطلاق الاخرى كان رجعياً ولا عوض لتأخر الجواب عن الاستدعاء المقتضي للتعجيل

ولو خالعها على عين فبان مستحقة قيل يبطل الخلع ولو قيل يصح ويكون له القيمة او المثل ان كان مثلياً كان حسناً

البذل من الامة يصح ان اذن مولاها وينصرف الاطلاق الى الاقتضاء بمهر المثل ولو بذلت زيادة عنه قيل يصح

وتكون لازمة لذمتها تتبع بها بعد العتق واليسار وتتبع باصل البذل مع عدم الاذن ولو بذلت عيناً فان اجاز

المولى صح الخلع والبذل والا صح الخلع دون البذل ولزمها قيمته او مثله تتبع به بعد العتق ويصح

بذل المكاتبة المطلقة ولا اعتراض للمولى واما المشروطة فكالقن

النظر الثالث في الشرائط

ويعتبر في الخالع شروط اربعة البلوغ وكمال العقل والاختيار والقصد فلا يقع مع الصغر ولا مع

الجنون ولا مع الاكراه ولا مع السكر ولا مع الغضب الرافع للقصد ولو خالع ولي الطفل بعوض

صح ان لم يكن طلاقاً وبطل مع القول بكونه طلاقاً ويعتبر في المختلعة ان تكون طاهراً طهراً لم يجامعها

فيه اذا كانت مدخولاً بها غير يائسة وكان حاضراً معها وان تكون الكراهية من المرأة ولو قالت

لادخلن عليك من تكره لم يجب خلعها بل يستحب وفيه رواية بالوجوب ويصح خلع الحامل مع رؤية

٢٧٩

لو اصطلح الزوجان شيئا ويترتب الخلع على كراهية الزوجة ويختص في المباراة بقدر ما وصل

إليها منه ولا تحل له الزيادة وفي الخلع جائز وتنقطع الفرقة في المباراة على الطلاق بلفظ

اتفاقا وفي الخلع على الخلاف **كتاب الظهار** والنظر فيه يستدعي بيان أمور

خمسة **الأول** في الصيغة وهو أن يقول أنت علي كظهر أمي وكذا لو قال هذه أو

ما شاكل ذلك من الألفاظ الدالة على تمييزها ولا عبرة باختلاف ألفاظ الصلات كقوله أنت

مني أو عندي ولو شبهها بظهر إحدى المحرمات عليه نسبا أو رضاعا كالأم والأخت فيه روايتان

أشهرهما الوقوع ولو شبهها بيد أمه أو شعرها أو بطنها قيل لا يقع اقتصارا على منطوق الآية

وبالوقوع رواية فيها ضعف ولو شبهها بغير أمه بما عدا لفظة الظهر لم يقع قطعا ولو

قال أنت كأمي أو مثل أمي قيل يقع إن قصد به الظهار وفيه إشكال منشأه اختصاص

الظهار بمورد الشرع والتمسك في الحل بمقتضى العقد ولو شبهها بمحرمة بالمصاهرة تحريما

مؤبدا كأم الزوجة وبنت زوجته المدخول بها أو زوجة الأب أو الابن لم يقع الظهار وكذا لو شبهها بأخت

الزوجة أو عمتها أو خالتها ولو قال كظهر أبي أو أخي أو عمي لم يكن شيئا وكذا لو قالت هي أنت علي كظهر أبي أو

أمي ويشترط في وقوعه حضور عدلين يسمعان نطق المظاهر ولو جعله يمينا لم يقع ولا يقع إلا منجزا فلو

علقه بانقضاء الشهر أو دخول الجمعة لم يقع على القول الأظهر وفي وقوعه موقوفا على الشرط تردد أظهره الجواز ولو قيده

بمدة كأن يظاهرها شهرا أو سنة قال الشيخ لا يقع وفيه إشكال منشأه التمسك بعموم الآية وربما

قيل إن قصرت المدة عن زمان التربص لم يقع وهو تحكم

فروع لو قال أنت طالق كظهر أمي وقع الطلاق ولغا الظهار قصده أو لم يقصده ولو قال أنت

علي كظهر أمي طالق وقع الطلاق والظهار إذا كانت المطلقة رجعية ولو قال أنت علي حرام كظهر أمي

لأن النية لا تستقل بوقوع الظهار ما لم يكن اللفظ الصريح ... وكذا لو قال

حرام كظهر أمي ولو ظاهر إحدى زوجتيه ... وقع الظهار ...

واحدة بالف فطلق ثلثا لا غير وقعت واحدة وله الالف ولو قالت طلقني واحدة بالف فقال انت

طالق فطالق فطالق طلقت بلا شيء ولغا الباقي فان قال الالف في مقابلة الاولى فالالف

له وكانت الطلقة بائنة ولو قال في مقابلة الثانية كانت الاولى رجعية وبطلت الثانية والثالثة

ولو قال في مقابلة الكل قال الشيخ رحمه الله وقعت الاولى وله ثلث الالف وفيه اشكال من حيث ايقاعه

ما التمسته التاسعة اذا قال ابوها طلقها وانت برئ من صداقها فطلقها بانت بالطلاق

رجعيا ولم يلزمها الابراء ولا يضمنه الاب العاشرة اذا وكلت في خلعها مطلقا اقتضى خلعها

بمهر المثل نقدا بنقد البلد وكذا الزوج اذا وكل في الخلع فاطلق فان بذل وكيلها زيادة عن

مهر المثل بطل البذل ووقع الطلاق رجعيا ولا يضمن الوكيل ولو خلعها وكيل الزوج باقل من مهر المثل بطل الخلع

ولو طلق بذلك البذل لم يقع لانه فعل غير ماذون فيه ويلحق بالاحكام مسائل النزاع وهي

ثلاث الاولى اذا اتفقا في القدر واختلفا في الجنس فالقول قول المرأة الثانية لو اتفقا على ذكر

القدر دون الجنس واختلفا في الارادة قيل يبطل وقيل القول قول الرجل لبينة وهو اشبه الثالثة لو قال

على الف في ذمتك فقالت بل في ذمة زيد فالبينة عليه واليمين عليها ويسقط العوض

وكذا لو قالت بل خالعك فلان والعوض عليه اما لو قالت خالعتك بكذا وضمنه

فلان لزمها الالف ما لم تكن بينة لانها ادعت ضمانه ولا يثبت على فلان ... المبارأة

فهو ان يقول بارأتك على كذا فانت طالق وهي تترتب على كراهية كل واحد من الزوجين صاحبه و

يشترط اتباعها بلفظ الطلاق فلو اقتصر المبارئ على لفظ المبارأة لم يقع به فرقة ولو قال بدلا من بارأتك

فاسختك او ابنتك او غيره من الالفاظ صح اذا اتبعه بالطلاق اذ المقتضي للفرقة التلفظ بالطلاق

لا غير ولو اقتصر على قوله انت طالق بكذا صح وكان مبارأة اذ هي عبارة عن الطلاق بعوض مع منافاة

بين الزوجين ويشترط في المبارئ والمبارأة ما شرط في المخالع والمختلعة وتقع الطلقة مع العوض

بائنة وليس للزوج معها رجوع الا ان ترجع الزوجة في الفدية فيرجع ما دامت في العدة ولها

الرجوع في الفدية ما لم تنقض عدتها والمبارأة كالخلع لكن المبارأة تترتب على كراهية كل واحد

لو ظاهر من اربع بلفظ واحد كان عليه عن كل واحدة كفارة ولو ظاهر من واحدة مرارا وجبت

عليه بكل مرة كفارة فرّق الظهار او تابعه ومن فقهائنا من فصّل ولو وطئها قبل التكفير لزمه عن

كل وطئ كفارة واحدة **السابعة** اذا اطلق الظهار حرم عليه الوطئ حتى يكفّر ولو علقه بشرط جاز

ما لم يحصل الشرط ولو وطئ فيه لم يكفّر ولو كان الوطئ هو الشرط ثبت الظهار بعد فعله ولا تستقر الكفارة

حتى يعود وقيل تجب بنفس الوطئ وهو بعيد **الثامنة** يحرم الوطئ على المظاهر ما لم يكفّر سواء كفّر بالعتق

او الصيام او الاطعام فلو وطئها في خلال الصوم استأنف وقال بعض الاصحاب لا يبطل التتابع لو وطئ ليلا وهو

غلط وهل يحرم عليه ما دون الوطئ كالقبلة والملامسة قيل نعم لانه مماسّة وفيه اشكال ينشأ من اختلاف

التفسير **التاسعة** اذا عجز المظاهر عن الكفارة او ما يقوم مقامها عدا الاستغفار قيل يحرم عليه وطؤها حتى

يكفّر وقيل يجزيه الاستغفار وهو اكثر **العاشرة** ان صبر المظاهرة فلا اعتراض وان رفعت

امرها الى الحاكم خيّره بين التكفير والرجعة او الطلاق وانظره ثلاثة اشهر من حين المرافعة

فان انقضت المدة ولم يختر احدهما ضيّق عليه في المطعم والمشرب حتى يختار احدهما ولا يجبره على الطلاق

تضييقا ولا يطلق عنه **ويلحق بذلك النظر في الكفارات** وفيه مقاصد **الاول** في ضبط الكفارات

وقد سبق الكلام في كفارات الاحرام فلنذكر ما سوى ذلك وهي مرتبة ومخيرة وما يحصل فيه الامران

والكفارات المرتبة ثلاث كفارة الظهار وقتل الخطاء ويجب في كل واحدة العتق فان عجز فالصوم شهرين

متتابعين فان عجز فاطعام ستين مسكينا وكفارة من افطر يوما من قضاء شهر رمضان بعد الزوال

اطعام عشرة مساكين فان عجز صام ثلاثة ايام متتابعات **والمخيرة** كفارة من افطر في يوم من شهر رمضان

مع وجوب صومه باحد الاسباب الموجبة للتكفير وكفارة من افطر يوما نذر صومه على اشهر الروايات وكذا

كفارة الحنث في العهد وفي النذر على التردد والواجب في كل واحدة عتق رقبة او صيام شهرين متتابعين

او اطعام ستين مسكينا على الاظهر **وما يحصل فيه الامران** كفارة اليمين وهي عتق رقبة

او اطعام عشرة مساكين او كسوتهم فان عجز صام ثلاثة ايام **وكفارة الجمع** هي كفارة قتل المؤمن

عمدا ظلما وهي عتق رقبة وصوم شهرين متتابعين واطعام ستين مسكينا **المقصد الثاني** فيما اختلف فيه

٢٨١

فلانة الأجنبية وقصد النطق بلفظ الظهار صح الظهار عند مواجهتها به وإن قصد الظهار الشرعي لم

يقع ظهار وكذا لو قال الأجنبية ولو قال فلانة من غير صيغة فتزوجها وظاهرها قال الشيخ يقع

الظهار إنه هو حسن الثاني في المظاهر ويعتبر فيه البلوغ وكمال العقل والاختيار والقصد

فلا يصح ظهار الطفل ولا المجنون ولا المكره ولا فاقد القصد بالسكر أو الإغماء أو الغضب ولو ظاهر

ونوى الطلاق لم يقع طلاق لعدم اللفظ المعتبر ولا ظهار لعدم القصد ويصح ظهار الخصي

والمجبوب إن قلنا بتحريم ما عدا الوطء مثل الملامسة وكذا يصح من الكافر ومنعه الشيخ التفاتاً إلى

تعذر الكفارة والمعتمد ضعيف لإمكانها بتقديم الإسلام ويصح من العبد الثالث في المظاهرة

ويشترط أن تكون منكوحة بالعقد ولا يقع بالأجنبية ولو علقه على النكاح وأن تكون طاهراً طهراً لم

يجامعها فيه إذا كان زوجها حاضراً وكان مثلها تحيض ولو كان غائباً صح وكذا لو كان حاضراً وهي

يائسة أو لم تبلغ وفي اشتراط الدخول تردد والمروي اشتراطه والقول الآخر مستند إلى التمسك بالعموم

وهل يقع بالمستمتع بها فيه خلاف والأظهر الوقوع وفي الموطوءة بالملك تردد والمروي أنه يقع كما يقع

بالحرة ومع الدخول يقع ولو كان الوطء دبراً صغيرة كانت أو كبيرة مجنونة أو عاقلة وكذا يقع بالرتقاء

والمريضة التي لا توطأ الرابع في الأحكام وهي مسائل الأولى الظهار محرم لاتصافه بالمنكر وقيل لا عقاب

فيه لتعقيبه بالعفو الثانية لا تجب الكفارة بالتلفظ وإنما تجب بالعود وهو إرادة الوطء ولا استقرار

لها بل معنى الوجوب تحريم الوطء حتى يكفر ولو وطئ قبل الكفارة لزمه كفارتان ولو كرر الوطء تكررت الكفارة

الثالثة إذا طلقها رجعياً ثم راجعها لم يحل له الوطء حتى يكفر ولو خرجت من العدة ثم تزوجها ووطئها

فلا كفارة وكذا لو طلقها بائناً وتزوجها في العدة ووطئها وكذا لو ماتا أو مات أحدهما أو ارتد

أحدهما الرابعة لو ظاهر من زوجته الأمة ثم ابتاعها فقد بطل العقد ولو وطئها بالملك

لم يجب عليه الكفارة ولو ابتاعها من مولاها غير الزوج وفسخ سقط حكم الظهار ولو تزوجها

الزوج بعقد مستأنف لم يجب الكفارة الخامسة إذا قال أنت كظهر أمي إن شاء زيد فقال

شئت وقع على القول بصحة الشرط في الظهار ولو قال إن شاء الله لم يقع ظهار السادسة ولو ظاهر

نعم صوناله ان لیستر کلاه عن غرمه وان كان بحكم الكافر **الوصف الثاني** السلامة من العيوب

فلا يجزي الأعمى ولا الأجذم ولا المقعد ولا المنكّل به لتحقق العتق بحصول هذه الأسباب

مع غير ذلك من العيوب كالأصم والأخرس ومن قطعت إحدى يديه أو إحدى رجليه ولو قطعت

لم يجز لتحقق الانعتاق ويجزي ولد الزنا ومنعه قوم استسلافاً او وصفه بالكفر او لقصوره عن صفة

الإيمان وهو ضعيف **الوصف الثالث** ان يكون تام الملك فلا يجزي المدبر ما لم ينقض تدبيره

وقال في المبسوط والخلاف يجزي وهو أشبه ولا المكاتب المطلق إذا أدى من مكاتبته شيئاً ولو لم يؤد

او كان مشروطاً قال في الخلاف لا يجزي ولعله نظراً الى نقصان الرق بتحقق الكتابة وظاهر كلامه في النهاية

انه يجزي ولعله اشبه من حيث الرق ويجزي الآبق اذا لم يعلم موته وكذا يجزي المستولدة

ولو أعتق نصفين من عبدين مشتركين لم يجز إذ لا يسمى ذلك نسمة ولو أعتق شقصاً من عبد مشترك

نفذ العتق في نصيبه فإن نوى الكفارة وهو موسر أجزأ إن قلنا انه يعتق بنفس عتاق الشقص

قلنا لا ينعتق إلا بأداء قيمة حصة الشريك فهل يجزي عند أدائها قيل نعم لتحقق عتق الرقبة وفيه تردد منشأه

تحقق عتق الشقص لتحقق السبب للعتق لا بالإعتاق ولو كان معسراً أعتق في نصيبه ولم يجز

عن الكفارة ولو أيسر بعد ذلك لاستقرار الرق في نصيب الشريك ولو ملك النصيب فنوى إعتاقه عن الكفارة

صح وإن تفرق العتق لتحقق عتق الرقبة ولو أعتق المرهون لم يصح إلا أن يجيز المرتهن قال الشيخ يصح

اذا كان موسراً ويكلف أداء المال إن كان حالاً أو رهناً بدله إن كان مؤجلاً وهو بعيد ولو قتل عمداً فأعتقه في

الكفارة فللشيخ قولان والأشبه المنع وإن قتل خطأً قال في المبسوط لم يجز عتقه لتعلق حق المجني عليه برقبته وفي

النهاية يصح ويضمن السيد دية المقتول وهو أشبه ولو أعتق [illegible] ولو [illegible]

[illegible] العتق [illegible] لو تبرع بالعتق عنه قال الشيخ نفذ العتق عن المعتق دون [illegible]

[illegible] كان العتق [illegible] او [illegible] ولو أعتق الوارث عن الميت [illegible]

[illegible] والوارث في المنع [illegible] العتق [illegible]

ولكن [illegible] الحكم [illegible] الشيخ رحمه الله [illegible]

۲۸۳

وهو اشبه الاولى من حلف بالبراءة فعليه كفارة ظهار فان عجز فكفارة يمين وقيل ياثم ولا كفارة

وهو اشبه الثانية في جز المرأة شعرها في المصاب عتق رقبة او صيام شهرين متتابعين او اطعام

ستين مسكينا وقيل مثل كفارة الظهار والاول مروي وقيل تاثم ولا كفارة استضعافا للرواية

وتمسكا بالاصل الثالثة في نتف المرأة شعرها في المصاب وخدش وجهها وشق

الرجل ثوبه في موت ولده او زوجته كفارة يمين الرابعة كفارة الوطي في الحيض مع التعمد والعلم

والتمكن من التكفير قيل يستحب قيل يجب وهو الاحوط ولو وطي امته حايضا كفر بثلاثة امداد من طعام

الخامسة من تزوج امراة في عدتها فارق وكفر بخمسة اصوع من دقيق وفي وجوبها خلاف

والاستحباب اشبه السادسة من نام عن العشاء حتى تجاوز نصف الليل اصبح صايما على رواية فيها

ضعف ولعل الاستحباب اشبه السابعة من نذر صوم يوم فعجز عنه اطعم مسكينا مدين فان

عجز تصدق بما استطاع فان عجز استغفر الله وربما انكر ذلك قوم بناء على سقوط النذر مع تحقق

العجز المقصد الثالث في خصال الكفارة وهي العتق والاطعام والصيام القول في

العتق ويتعين على الواجد في الكفارات المرتبة ويتحقق الوجدان بملك الرقبة وملك الثمن

مع امكان الابتياع ويعتبر في الرقبة ثلاثة اوصاف الوصف الاول الايمان وهو معتبر

في كفارة القتل اجماعا وفي غيرها على التردد والاشبه اشتراطه والمراد بالايمان هنا الاسلام

او حكمه ويستوي في الاجزاء الذكر والانثى والصغير والكبير والطفل في حكم المسلم ويجزي

اذا كان ابواه مسلمين او احدهما ولو حين يولد وفي رواية لا يجزي في القتل خاصة الا البالغ

الحنث وهي حسنة ولا يجزي الحمل ولو كان ابواه مسلمين وان كان بحكم المسلم واذا بلغ

المملوك اخرس وابواه كافران فاسلم بالاشارة حكم باسلامه واجزا ولا يفتقر مع وصف

الاسلام في الاجزاء الى الصلوة ويكفي في الاسلام الاقرار بالشهادتين ولا يشترط التبري مما

عدا الاسلام ولا يحكم باسلام المسبي من اطفال الكفار سواء كان معه ابواه الكافران او انفرد به

المسلم ولو اسلم المراهق لم يحكم باسلامه على تردد وهل يفرق بينه وبين ابويه قيل نعم

لانه لو تجرّد عن الاعتاق فلو عجز فيما بعد **الشرط الثالث** ان لا يكون السبب محرما فلو نكّل بعبده

بان قلع عينيه او قطع رجليه وتوهّم التكفير انعتق ولم يجز عن الكفارة **القول في الصيام** ويتعيّن

الصوم في المرتبة مع العجز عن العتق ويتحقق العجز اما بعدم الرقبة او عدم ثمنها واما بعدم التمكن من شرائها

وان وجد الثمن وقيل حدّ العجز عن الاطعام ان لا يكون معه ما يفضل عن قوته وقوت عياله ليوم وليلة

لو وجد الرقبة وكان مضطرا الى خدمتها او ثمنها لنفقته وكسوته لم يجب العتق ولا يباع المسكن

ولا ثياب الجسد ويباع ما يفضل عن قدر الحاجة من المسكن ولا يباع الخادم على المرتفع عن مباشرة

الخدمة ويباع على من جرت عادته بخدمة نفسه الا مع المرض المحوج الى الخدمة ولو كان الخادم غاليا

بحيث يتمكن من الاستبدال منه ببعض ثمنه قيل يلزم بيعه لامكان الغنى عنه وكذا قيل في المسكن

اذا كان غاليا وامكن تحصيل البدل ببعض الثمن والاشبه انه لا يباع تمسكا بعموم النهي عن بيع

المسكن ومع تحقق العجز عن العتق يلزم في الظهار والقتل خطأ صوم شهرين متتابعين وعلى

المملوك صوم شهر فان افطر في الشهر الاول من غير عذر استأنف ولو كان لعذر بنى وان صام من الثاني

ولو يوما اثم وهل يأثم مع الافطار فيه تردد اشبهه عدم الاثم والعذر الذي يصح معه البناء

الحيض والنفاس والمرض والاغماء والجنون اما السفر فان اضطر اليه كان عذرا والا كان قاطعا

للتتابع ولو افطرت الحامل والمرضع خوفا على انفسهما لم ينقطع التتابع ولو افطرتا خوفا على

الولد قال في المبسوط ينقطع وفي الخلاف لا ينقطع وهو اشبه ولو اكره على الافطار لم ينقطع التتابع سواء

كان اجبارا كمن وجر الماء في حلقه او لم يكن كمن ضرب حتى اكل وهو اختيار الشيخ في الخلاف وفي المبسوط

قال بالفرق ولو عرض في اثناء الشهر الاول زمان لا يصح صومه عن الكفارة كشهر رمضان والاضحى بطل

التتابع **القول في الاطعام** ويتعين الاطعام في المرتبة مع العجز عن الصيام ويجب اطعام العدد لكل واحد

مد وقيل مدان ومع العجز مد والاول اشبه ولا يجزي اعطاء ما دون العدد المعتبر وان كان بقدر

اطعام العدد ولا يجوز التكرار عليهم من الكفارة الواحدة مع التمكن من العدد ويجوز مع التعذر

الذي يطعم من اوسط ما يطعم اهله ولو اعطى مما يغلب على قوته [illegible]

والوجه الاقتصار على الثمرة وهي صحة العتق وبراءة ذمة الآمر وما عدا ذلك تخمين مثله اذا قال له كل هذا

الطعام فقد اختلفوا ايضا في الوقت الذي يملكه الآكل والوجه عندي انه يكون اباحة للتناول

ولا ينتقل الى ملك الآكل ويشترط في الاعتاق شروط **الاول** النية لانه عبادة تحتمل وجوها فلا

يختص باحدها الا بالنية ولا بد من نية القربة فلا يصح العتق من الكافر ذميا كان او حربيا

او مرتدا لتعذر نية القربة في حقه وتعتبر نية التعيين ان اجتمعت اجناس مختلفة على الاشبه ولو

كانت الكفارات من جنس واحد قال الشيخ تجزي نية التكفير مع القربة ولا يفتقر الى التعيين وفيه اشكال

اما الصوم فالاشبه بالمذهب انه لا بد فيه من نية التعيين ويجوز تجديدها الى الزوال **فروع** على

القول بعدم التعيين **الاول** لو اعتق عبدا عن احدى كفارتيه صح لتحقق نية التكفير اذ لا عبرة

بالسبب مع اتحاد الحكم **الثاني** لو كان عليه كفارات ثلاث متساوية في العتق والصوم والصدقة فاعتق

ونوى القربة والتكفير ثم عجز فصام شهرين متتابعين بنية القربة والتكفير ثم عجز فاطعم ستين مسكينا

برئ من الثلث ولو لم يعين **الثالث** لو كان عليه كفارة ولم يدر هي عن قتل او ظهار فاعتق ونوى القربة

والتكفير اجزأه **الرابع** لو شك بين نذر وظهار فنوى التكفير لم يجز لان النذر لا يجزي فيه نية التكفير

ولو نوى ابراء ذمته من ايهما كان جاز ولو نوى العتق مطلقا لم يجز لان احتمال ارادة التطوع اظهر عند الاطلاق

وكذا لو نوى الوجوب لانه قد يكون لا عن كفارة **الخامس** لو كان عليه كفارتان وله عبدان فاعتقهما

ونوى نصف كل واحد منهما عن كفارة صح لان كل نصف يجزي عن الكفارة المرادة به وتحرر الباقي عنها

بالسراية وكذا لو اعتق نصف عبده عن كفارة معينة صح لانه ينعتق كله دفعة اما لو اشترى اباه

او غيره ممن ينعتق عليه ونوى به التكفير قال في المبسوط يجزي وفي الخلاف لا يجزي وهو الاشبه لان نية العتق

تؤثر في ملك المعتق لا في ملك غيره فالنية سابقة على الملك فلا تصادف ملكا **الشرط الثاني**

تجريده عن العوض فلو قال لعبده انت حر وعليك كذا لم يجز عن الكفارة لانه قصد العوض ولو قال له غيره

اعتق مملوكك عن كفارتك ولك علي كذا فاعتقه لم يجز عن الكفارة وفي وقوع العتق تردد ولو قيل

بوقوعه هل يلزم العوض قال الشيخ نعم وهو حسن ولو رد المالك العوض بعد قبضه لم يجز عن الكفارة لانه

رحمه الله من قتل في الاشهر الحرم وجب عليه صوم شهرين متتابعين من اشهر الحرم وان دخل فيهما العيد
وايام التشريق لرواية زرارة والمشهور عموم المنع الثانية عشرة كل من وجب عليه صوم شهرين
فعجز صام ثمانية عشر يوما فان لم يقدر تصدق عن كل يوم بمد من طعام فان لم يستطع استغفر الله سبحانه
ولا شيء عليه

كتاب الايلاء

والنظر في امور اربعة **القول في الصيغة** ولا ينعقد الايلاء
الا باسم الله سبحانه وتعالى مع التلفظ ويقع بكل لسان مع القصد اليه واللفظ الصريح والله لا ادخلت فرجي
في فرجك او بالالفاظ المختصة بهذا الفعل وما يدل عليه صريحا والمحتمل كقوله لا جامعتك
او لا وطئتك فان قصد الايلاء صح ولا يقع مع تجرده عن النية اما لو قال لا جمع راسي
وراسك بيت او مخدة او لا ساقفتك قال في الخلاف لا يقع به ايلاء وقال في المبسوط يقع مع
القصد وهو حسن ولو قال لا جامعتك في دبرك لم يكن موليا وهل يشترط تجريد الايلاء عن الشرط
فيه قولان اظهرهما اشتراطه فلو علقه بشرط او زمان متوقع كان لاغيا ولو حلف بالعتاق او بالطلاق
او بالصدقة او بالتحريم لم يقع ولو قصد الايلاء ولو قال ان اصبتك فعلي كذا لم يكن ايلاء ولو آلى
من زوجته وقال للاخرى شركتك معها لم يقع بالثانية ولو نواه اذ لا ايلاء الا مع النطق باسم الله
تعالى ولا يقع الا في اضرار ولو حلف لصلاح اللبن او لتدبير في مرض لم يكن له حكم الايلاء وكان كاليمين

الثاني في المولي ويعتبر فيه البلوغ وكمال العقل والاختيار والقصد ويصح من المملوك حرة
كانت زوجته او امة ومن الذمي ومن الخصي وفي صحته من المجبوب تردد اشبهه الجواز وتكون
فئته كفئة العاجز **الثالث في المولى منها** ويشترط ان تكون منكوحة بالعقد لا بالملك وان تكون
مدخولا بها وفي وقوعه بالمستمتع بها تردد اظهره المنع ويقع بالحرة والمملوكة والمرافعة
الى المرأة لضرب المدة وايقافه بعدها لانقضائها والمطالبة بالفئة ولو كانت امة ولا اعتراض للمولى
ويقع الايلاء بالذمية كما يقع بالمسلمة **الرابع في احكامه** وفيه مسائل **الاولى** لا ينعقد
الايلاء حتى يكون التحريم مطلقا او مقيدا بالدوام او مقرونا بمدة تزيد عن اربعة اشهر
او مضافا الى فعل لا يحصل الا بعد انقضاء مدة التربص يقينا او غالبا كقوله وهو بالعراق

الجيد واوسطه الخل وادناه ادونه الملح ويجوز ان يعطي العشرة متفرقين ومجتمعين طعاما وتسليما ويجزي

اخراج الحنطة والدقيق والخبز ولا يجزي اطعام الصغار منفردين ويجوز منضمين ولو انفردوا احتسب الاثنان

بواحد ويستحب الاقتصار على اطعام المؤمنين ومن هو بحكمهم كالاطفال وفي المستضعفين تردد الى من تصرف اليه زكوة

الفطرة ومن لا يجيز هناك لا يجيز هنا والوجه جواز اطعام المسلم الفاسق ولا يجوز اطعام الكافر ولنا

مسائل اربع الاولى كفارة اليمين مخيرة بين العتق والاطعام والكسوة فاذا كسى الفقير وجب ان

يعطيه ثوبين مع القدرة ومع العجز ثوبا واحدا وقيل يجزي الثوب الواحد مع الاختيار وهو اشبه الثانية

الاطعام في كفارة اليمين مد لكل مسكين ولو كان قادرا على المدين من فقهائنا ومن خطبائنا لاجمال القرآن

والاول اشبه الثالثة كفارة الايلاء مثل كفارة اليمين الرابعة من ضرب مملوكه فوق الحد استحب له

التكفير بعتقه المقصد الرابع في الاحكام المتعلقة بهذا الباب وهي مسائل الاولى من وجب عليه شهر

فان صام هلالين فقد اجزأه ولو كانا ناقصين وان صام بعض الشهر واكمل الثاني اجتزأ به وان كان ناقصا يكمل

الاول ثلاثين وقيل يتم ما فات من الاول والاول اشبه الثانية المعتبر في المرتبة بحال الاداء لا حال الوجوب

فلو كان قادرا على العتق فعجز صام ولا يستقر العتق في ذمته الثالثة اذا كان له مال يصل اليه بعد مدة

غالبا لم ينتقل فرضه بل يجب الصبر ولو كان مما يتضمن المشقة بالتأخير كالظهار وفي الظهار تردد الرابعة

اذا عجز عن العتق فدخل في الصوم ثم وجد ما يعتق لم يلزمه العود وان كان افضل وكذا لو عجز عن الصيام

في الاطعام ثم زال العجز الخامسة لو ظاهر ولم ينو العود فاعتق عن الظهار قال الشيخ لا يجزي

لانه كفر قبل الوجوب وهو حسن السادسة لا يدفع الكفارة الى الطفل لانه لا اهلية له ويدفع

الى وليه السابعة لا تصرف الكفارة الى من تجب نفقته على الدافع كالاب والام والاولاد

والزوجة والمملوك لانهم اغنياء بالدافع ويدفع الى من سواهم وان كانوا اقارب الثامنة اذا

وجبت الكفارة في الظهار وجب تقديمها على المسيس ان كفر بالاعتاق وبالصيام او بالاطعام التاسعة

اذا وجبت عليه كفارة مخيرة كفر بجنس واحد ولا يجوز ان يكفر بنصفين من جنسين العاشرة

دفع القيمة في الكفارة لاشتغال الذمة بالخصال لا بقيمتها الحادية عشرة قال الشيخ رحمه الله

لزمته الكفارة اجماعًا ولو وطئ بعد المدة قال في المبسوط لا كفارة وفي الخلاف تلزمه وهو
الاشبه **الرابعة** اذا وطئ المولى ساهيًا او مجنونًا او اشتبهت بغيرها من حلائله قال الشيخ
بطل حكم الايلاء لتحقق الاصابة ولم تجب الكفارة لعدم الحنث **الخامسة** اذا ادعى الاصابة
فانكرت فالقول قوله مع يمينه لتعذر البينة **السادسة** قال في المبسوط المدة المضروبة
بعد الترافع لا من حين الايلاء وفيه تردد **السابعة** الذميان اذا ترافعا كان الحاكم
بالخيار بين الحكم بينهما او يردهما الى اهل نحلتهما **الثامنة** فئة القادر غيبوبة الحشفة
في القبل وفئة العاجز اظهار العزم على الوطء مع القدرة ولو طلب الامهال مع القدرة امهل
ما جرت العادة به كتوقع خفة المأكول او الاكل ان كان جائعًا او الراحة ان كان
متعبا **التاسعة** اذا آلى من الامة ثم اشتراها واعتقها وتزوجها لم يعد الايلاء
وكذا لو آلى من الحرة ثم اشترته واعتقته وتزوج بها **العاشرة** اذا قال لاربع والله
لا وطئتكن لم يكن موليًا في الحال وجاز له وطء ثلاث منهن ويتعين التحريم في الرابعة
ويثبت لها الايلاء ولها المرافعة ويضرب لها المدة ثم يوقفه بعد المدة ولو ماتت واحدة قبل الوطء
انحلت اليمين لان الحنث لا يتحقق الا مع وطء الجميع وقد تعذر في حق الميتة اذ لا حكم لوطئها
وليس كذلك لو طلق واحدة او اثنتين او ثلاثا لان حكم اليمين هنا باق فيمن بقي لامكان الوطء
في المطلقات ولو بالشبهة ولو قال لا وطئت واحدة منكن تعلق الايلاء بالجميع وضربت
المدة لهن عاجلا فمن وطئ واحدة حنث وانحلت اليمين في البواقي ولو طلق واحدة
او اثنتين او ثلاثا كان الايلاء ثابتا فيمن بقي ولو قال في هذه اردت واحدة معينة قبل
قوله لانه ابصر بنيته ولو قال لا وطئت كل واحدة منكن كان موليا من كل واحدة
كما لو آلى من كل واحدة منفردة وكل من طلقها فقد وفاها حقها ولم ينحل اليمين في
البواقي وكذا لو وطئها قبل الطلاق لزمه الكفارة وكان الايلاء في البواقي باقيا
الحادية عشرة اذا آلى من الرجعية صح ويحتسب زمان العدة من المدة ولو

حتى مضى الى بلاد الترك واعود ويقول ما بقيت ولا يقع لاربعة اشهر فما دونها ولا معلقا بفعل
ينقضي قبل هذه يقينا او غالبا او محتملا على السواء ولو قال والله لا وطئتك حتى ادخل هذه الدار
لم يكن ايلاء لانه يمكنه التخلص من التكفير مع الوطي بالدخول وهو مناف للايلاء **الثانية**
مدة التربص في الحرة والامة اربعة اشهر سواء كان الزوج حرا او مملوكا والمدة حق الزوج وليس
للزوجة مطالبته فيها بالفيئة فاذا انقضت لم تطلق بانقضاء المدة ولم يكن للحاكم طلاقها
واذا رافعته فهو مخير بين الطلاق والفيئة فان طلق فقد خرج من حقها ويقع الطلقة رجعية
على الاشهر وكذا ان فاء وان امتنع من الامرين حبس وضيق عليه حتى يفيء او يطلق ولا يجبر الحاكم
على احدهما تعيينا ولو آلى مدة معينة ودافع بعد المرافعة حتى انقضت المدة سقط حكم الايلاء
ولم تلزمه الكفارة مع الوطي ولو اسقطت حقها من المطالبة لم تسقط المطالبة لانه حق يتجدد
فيسقط بالعفو ما كان لا ما يتجدد **فروع الاول** لو اختلفا في انقضاء المدة فالقول قول من يدعي بقاءها
وكذا لو اختلفا في زمان ايقاع الايلاء فالقول قول من يدعي تأخره **الثاني** لو انقضت مدة التربص وهناك ما يمنع
من الوطي كالحيض والمرض لم يكن لها المطالبة لظهور عذره في التخلف ولو قيل لها المطالبة بفئة العاجز
عن الوطي كان حسنا ولو تجدد اعذارها في اثناء المدة قال في المبسوط تنقطع الاستدامة عدا الحيض
وفيه تردد ولا تنقطع المدة باعذار الرجل ابتداء ولا اعتراضا ولا يمنع من المواقعة انتهاء **الثالث**
اذا جن بعد ضرب المدة احتسبت المدة عليه وان كان مجنونا فان انقضت المدة والجنون باق
تربص به حتى يفيق **الرابع** اذا انقضت المدة وهو محرم الزم بفئة المعذور وكذا لو اتفق صائما
ولو واقع اتى بالفئة وان اثم وكذا في كل وطي محرم كالوطي في الحيض وفي الصوم الواجب **الخامس** اذا
ظاهر ثم آلى صح الامران ويوقف بعد انقضاء مدة الظهار فان طلق فقد وفى الحق وان ابى الزم
التكفير والوطي لانه اسقط حقه من التربص بالظهار وكان عليه كفارة الايلاء **السادس**
اذا آلى ثم ارتد قال الشيخ لا تحتسب عليه مدة الردة لان المنع بسبب الردة لا بسبب الايلاء
والوجه الاحتساب لتمكنه من الوطي بازالة المانع كالمسلم **السابع** اذا وطئ في مدة التربص لزمته

له المولى مطالبة زوج امته بالتعزير فان ماتت قال الشيخ للمولى المطالبة وهو حسن

السبب الثاني في انكار الولد ولا يثبت اللعان بانكار الولد حتى تضعه لستة اشهر فصاعدا من حين وطئها ما لم يتجاوز اقصى مدة الحمل وتكون موطوءة بالعقد الدائم ولو ولدته تاما لاقل من ستة اشهر لم يلحق به وانتفى بغير اللعان اما لو اختلفا بعد الدخول في زمان الحمل تلاعنا ولا يلحق الولد حتى يكون الوطء ممكنا والزوج قادرا فلو دخل الصبي لتسع لم يلحق به ولو كان له عشر فما زاد لحق لامكان البلوغ في حقه ولو نادرا ولو انكر الولد لم يلاعن اذ لا حكم للعانه ويؤخر اللعان حتى يبلغ ويرشد وينكر ولو مات قبل البلوغ او بعده ولم ينكره الحق به وورثته الزوجة والولد ولو وطئ الزوج دبرا فحملت لحق به لامكان استرسال المني في الفرج وان كان الوطء في غيره ولا يلحق ولد الخصي المجبوب على تردد ويلحق ولد الخصي او المجبوب ولا ينتفي ولد احدهما الا باللعان تنزيلا على الاحتمال وان بعد واذا كان الزوج حاضرا وقت الولادة ولم ينكر الولد مع ارتفاع الاعذار لم يكن له انكاره بعد ذلك الا ان يؤخر بما جرت العادة به كالسعي الى الحاكم ولو قيل له انكاره ما لم يعترف به كان حسنا ولو امسك عن نفي الحمل حتى وضعته جاز له نفيه بعد الوضع على القولين لاحتمال ان يكون التوقف لتردده بين ان يكون حملا او ريحا ومن اقر بالولد صريحا او فحوى لم يكن له انكاره بعد ذلك مثل ان يبشر به فيجيب بما يتضمن الرضا كان يقال له بارك الله لك في مولودك فيقول آمين او ان شاء الله اما لو قال مجيبا بارك الله فيك او احسن الله اليك لم يكن اقرارا واذا طلق الرجل وانكر الدخول فادعته وادعت انها حامل منه فان اقامت بينة انه ارخى سترا لاعنها وحرمت عليه وكان عليه المهر فان لم تقم بينة كان عليه نصف المهر ولا لعان وعليها الحد مائة سوط وقيل لا يثبت اللعان ما لم يثبت الدخول وهو الوطء ولا يكفي ارخاء الستر ولا يتوجه عليها الحد لانه لم يقذف ولا انكر ولدا يلزمه الاقرار به والى هذا اشار ولو قذف امرأته ونفى الولد واقام بينة سقط الحد ولم ينتف الولد الا باللعان ولو طلقها بائنا فاتت بولد يلحق به في الظاهر لم ينتف الا باللعان ولو تزوجت واتت بولد لدون ستة اشهر من دخول الثاني ولتسعة اشهر فما دون من فراق الاول لم ينتف عنه الا باللعان

٢٩١

لو طلقها رجعيا بعد الايلاء وراجع **الثانية عشرة** لا تتكرر الكفارة بتكرر اليمين سواء قصد

التأكيد او لم يقصد او قصد الثانية غير ما قصد بالاولى اذا كان الزمان واحدا نعم لو قال والله

لا وطئتك خمسة اشهر فاذا انقضت فوالله لا وطئتك سنة فهما ايلاءان فلها المرافعة

في مدة التربص عقيب اليمين الاولى فان وافقته فما طلق حتى انقضت خمسة الاشهر فقد انحلت اليمين الاولى

قال الشيخ ويدخل وقت الايلاء الثاني والوجه بطلان الثاني لتعليقه على الصفة على ما قرره الشيخ **الثالثة**

عشرة اذا قال والله لا اصبتك سنة الا مرة لم يكن موليا في الحال لان له الوطء من غير تكفير

ولو وطئ وقع الايلاء ثم ينظر فان تخلف من المدة قدر التربص فصاعدا صح وكان لها المواقفة وان كان دون

ذلك بطل حكم الايلاء **كتاب اللعان** والنظر في اركانه واحكامه واركانه اربعة الاول

في السبب وهو شيئان **الاول القذف** ولا يترتب اللعان به الا على رمي الزوجة المحصنة المدخول

بها بالزنا قبلا او دبرا مع دعوى المشاهدة وعدم البينة فلو رمى الاجنبية تعين الحد ولا لعان

وكذا لو قذف الزوجة ولم يدع المشاهدة ولو كان له بينة فلا لعان ولا حد وكذا لو كانت

المقذوفة مشهورة بالزنا ويتفرع على اشتراط المشاهدة سقوط اللعان في حق الاعمى بالقذف

لتعذر المشاهدة ويثبت في حقه بنفي الولد ولو كان للقاذف بينة فعدل عنها الى اللعان

قال في الخلاف يصح ومنع في المبسوط التفاتا الى اشتراط عدم البينة في الآية وهو الاشبه

ولو قذفها بزنا اضافه الى ما قبل النكاح فقد وجب الحد وهل له اسقاطه باللعان قال في الخلاف

ليس له اللعان اعتبارا بحالة الزنا وقال في المبسوط له ذلك اعتبارا بحالة القذف وهو اشبه

ولا يجوز قذفها مع الشبهة ولا مع غلبة الظن وان اخبره الثقة او شاع ان فلانا زنى

بها ولو قذف في العدة الرجعية كان له اللعان وليس كذلك في البائن بل يثبت بالقذف

الحد ولو اضافه الى زمان الزوجية ولو قذفها بالسحق لم يثبت اللعان ولو ادعى المشاهدة

ويثبت الحد ولو قذف زوجته المجنونة ثبت الحد ولا يقام عليه الا بعد المطالبة فان

افاقت صح اللعان وليس لوليها المطالبة بالحد ما دامت حية وكذا ليس للمولى

المعنى وان كان الحاكم غير عارف بتلك اللغة افتقر الى حضور مترجمين ولا يكفي الواحد ويجب البدأة بالشهادة

ثم باللعن وفي المرأة تبدأ بالشهادات ثم تقول ان غضب الله عليها ولو قال احدهما عوض

اشهد بالله احلف او اقسم او ما شاكله لم يجز والمندوب ان يجلس الحاكم مستدبر القبلة

يقف الرجل عن يمينه والمرأة عن يمين الرجل وان يحضر من يسمع اللعان وان يعظه الحاكم

ويعظها بعد الشهادة قبل ذكر اللعن وكذا المرأة قبل ذكر الغضب وتغليظ اللعان بالقول والمكان

ويجوز اللعان في المساجد والجوامع اذا لم يكن هناك مانع من الكون في المسجد فان اتفقت المرأة حائضا

انفذ الحاكم اليها من يستوفي الشهادات وكذا لو كانت غير برزة لم يكلفها الخروج عن منزلها وجاز استيفاء

الشهادات عليها فيه قال الشيخ رحمه الله التلفظ بالشهادة ايمان وليست شهادات لعله نظر الى اللفظ فانه بصورة

اليمين واما الحكم فيشتمل على مسائل الاولى يتعلق بالقذف وجوب الحد في حق الرجل وباللعان

سقوط الحد في حقه ووجوب الحد في حق المرأة ومع لعانهما تثبت احكام اربعة سقوط الحدين وانتفاء الولد

عن الرجل دون المرأة وزوال الفراش والتحريم المؤبد ولو اكذب نفسه في اثناء اللعان او نكل ثبت عليه الحد

ولم تثبت الاحكام الباقية ولو نكلت هي او اقرت رجمت وسقط الحد عنه ولم يزل الفراش ولا يثبت

التحريم ولو اكذب نفسه بعد اللعان لحق به الولد لكن يرثه الولد ولا يرثه الاب ولا من يتقرب به

ويرثه الام ومن يتقرب بها ولم يعد الفراش ولم يزل التحريم وهل عليه الحد فيه روايتان اظهرهما

انه لا حد ولو اعترفت بعد اللعان لم يجب عليها الحد الا ان تقر اربع مرات وفي وجوبه معها

تردد الثانية اذا انقطع كلامه بعد القذف وقبل اللعان صار كالاخرس فيلاعن بالاشارة

وانه لا يصح الثالثة اذا ادعت ان قذفها بما يوجب اللعان فانكر فاقامت بينة

لم يثبت اللعان وتعين الحد لانه يكذب نفسه الرابعة اذا قذف امرأته برجل

نسبهما الى الزنا كان عليه حدان وله اسقاط حد الزوجة باللعان ولو كان له بينة سقط الحدان

الخامسة اذا قذفها فاقرت قبل اللعان قال الشيخ رحمه الله لزمها الحد ان اقرت اربعا وسقط عن الزوج

ولو اقرت مرة وان كان هناك نسب لم ينتف الا باللعان وكان للزوج ان يلاعن لنفيه لان

الركن الثاني في الملاعن ويعتبر كونه بالغاً عاقلاً وفي لعان الكافر روايتان اشهرهما انه يصح كذا المملوك
ويصح لعان الاخرس اذا كان له اشارة معقولة كما يصح طلاقه واقراره وربما توقف شاذ منا
نظراً الى تعذر العلم بالاشارة وهو ضعيف اذ ليس حال اللعان بزائد عن حال الاقرار بالقتل ولا يصح اللعان
مع عدم النطق وعدم الاشارة المعقولة ولو نفى ولد المجنونة لم ينتف الا باللعان ولو افاقت فلاعنت
صح والا كان النسب ثابتاً والزوجية ولو انكر ولد الشبهة انتفى عنه ولم يثبت اللعان
واذا عرف انتفاء الحمل لاختلال شروط الالتحاق او بعضها وجب انكار الولد واللعان لئلا
يلتحق بنسبه من ليس منه ولا يجوز انكار الولد للشبهة ولا للظن ولا لمخالفة صفات الولد صفات
الواطئ **الركن الثالث** في الملاعنة ويعتبر فيها البلوغ وكمال العقل والسلامة من الصمم والخرس
وان تكون منكوحة بالعقد الدائم وفي اعتبار الدخول بها خلاف المروي انه لا لعان وفيه
قول بالجواز وقال ثالث يثبت بالقذف دون نفي الولد ويثبت اللعان بين الحر والمملوكة
وفيه رواية بالمنع وقال ثالث يثبت بنفي الولد دون القذف ويصح لعان الحامل لكن لا يقام
عليها الحد الا بعد الوضع ولا تصير الامة فراشاً بالملك وهل تصير فراشاً بالوطء فيه روايتان اظهرهما
انها ليست فراشاً ولا يلحق ولدها الا باقراره ولو اعترف بوطئها ولو نفاه لم يفتقر الى لعان **الركن
الرابع** في كيفية اللعان ولا يصح الا عند الحاكم او من نصبه لذلك ولو تراضيا برجل من العامة
فلاعن بينهما جاز ويثبت حكم اللعان بنفس الحكم وقيل يعتبر رضاهما بعد الحكم وصورة اللعان
ان يشهد الرجل بالله اربع مرات انه لمن الصادقين فيما رماها به ثم يقول عليه لعنة الله ان كان
من الكاذبين ثم تشهد المرأة بالله اربعاً انه لمن الكاذبين فيما رماها به ثم تقول ان غضب الله
عليها ان كان من الصادقين **ويشتمل اللعان** على واجب وندب **فالواجب** التلفظ بالشهادة
على الوجه المذكور وان يكون الرجل قائماً عند التلفظ وكذا المرأة وقيل يكونان جميعاً قائمين بين يدي
الحاكم وان يبدأ الرجل اولاً بالتلفظ على الترتيب المذكور وبعده المرأة وان يعين المرأة بما يزيل الاحتمال
كذكر اسمها واسم ابيها او صفاتها المميزة لها عن غيرها وان يكون النطق بالعربية مع القدرة ويجوز بغيرها مع التعذر

وفيه تردد منشأه التوقف بين العمل بحقيقة اللفظ والتمسك بالاحتمال ولا بد من التلفظ بالصريح

ولا تكفي الاشارة مع القدرة على النطق ولا الكتابة ولا بد من تجريده عن الشرط فلو علقه على

مترقب او صفة لم يصح وكذا لو قال يدك حرة او رجلك او وجهك او رأسك اما لو قال

بدنك او جسدك فالاشبه وقوع العتق لانه هو المعني بقوله انت في هذا الباب ولتعيين العتق

الظاهر ولا فلو قال احد عبيدك حر صح ويرجع الى تعيينه فلو عين ثم عدل لم يقبل ولو مات قبل

التعيين قيل يعين الوارث وقيل يقرع وهو اشبه لعدم اطلاع الوارث على قصده اما لو اعتق معيناً

ثم اشتبه ارجئ حتى يتذكر فان ذكر عمل بقوله فان عدل بعد ذلك لم يقبل فان لم يذكر لم يقرع

ما دام حياً لاحتمال التذكر فان مات وادعى الوارث العلم رجع اليه وان جهل اقرع بين العبيد

لتحقق الاشكال واليأس من زواله ولو ادعى احدهم انه هو المراد بالعتق فانكر فالقول قول المولى

مع يمينه وكذا الحكم في الوارث ولو نكل قضي عليه ويعتبر في المعتق البلوغ وكمال العقل والاختيار

والقصد الى العتق والتقرب الى الله تعالى وكونه غير محجور عليه وفي عتق الصبي اذا بلغ عشراً [illegible]

ومستند الجواز رواية زرارة عن ابي جعفر عليه السلام ولا يصح عتق السكران ويبطل اشتراط

نية القربة عتق الكافر لتعذرها في حقه وقال الشيخ في الخلاف يصح ويشترط في المعتق الاسلام

والملك فلو كان المملوك كافراً لم يصح عتقه وقيل يصح مطلقاً وقيل يصح مع النذر ولا يصح عتق

ولد الزنا وقيل لا يصح بناء على كفره ولم يثبت ولو اعتق غير المالك لم ينفذ عتقه ولو اجازه المالك

ولو قال ان ملكتك فانت حر لم ينعتق مع الملك الا ان يجعله نذراً ولو جعل العتق يميناً لم يقع كما لو قال

انت حر ان فعلت وان فعلت ولو اعتق مملوك ولده الصغير بعد التقويم صح ولو اعتقه ولم يقوّم

على نفسه او كان لولده الكبير لم يصح ولو شرط على المعتق شرطاً في نفس العتق لزمه الوفاء

به ولو شرط اعادته في الرق ان خالف اعيد مع المخالفة عملاً بالشرط وقيل يبطل العتق لانه

اشتراط الاسترقاق من ثبتت حريته ولو شرط خدمة زمان معين صح ولو فقد المملوك قبل الغاية ففي

وهل للورثة مطالبته بأجرة مثل الخدمة قيل لا والوجه اللزوم ومن وجب عليه عتق في الكفارة لم يجز

الزوجين على الزنا لانتفى النسب الذي هو ثابت بالفراش وفي اللعان ترد **التاسعة** اذا قذفها فاعترفت

فاقام شاهدين باعترافها قال الشيخ لا يقبل الا اربعة ويجب الحد وفيه اشكال ينشأ من كون ذلك شهادة

بالاقرار لا بالزنا **العاشرة** اذا قذفها فماتت قبل اللعان سقط اللعان وورثها الزوج وعليه الحد للوارث

ولو اراد دفع الحد باللعان جاز وفيه رواية ابي بصير ان قام رجل من اهلها فلاعنه فلا ميراث

ولا حد والمشهور واليه ذهب في الخلاف ان الميراث يثبت بالموت فلا يسقط باللعان المتعقب **الحادية عشرة**

اذا قذفها ولم يلاعن فحد ثم قذفها به قيل لا حد عليه وقيل يحد تمسكا بحصول الموجب وهو اشبه

وكذا الخلاف فيما اذا تلاعنا ثم قذفها به وهنا سقوط الحد اظهر ولو قذفها به الاجنبي حد ولو قذفها

فاقرت ثم قذفها الزوج او الاجنبي فلا حد ولو قذفها فلاعن فنكلت ثم قذفها الاجنبي قال الشيخ لا حد

كما لو اقام بينة ولو قيل يحد كان حسنا **الثانية عشرة** اذا شهد اربعة والزوج احدهم فيه روايتان

احداهما ترجم المراة والاخرى يحد الشهود ويلاعن الزوج ومن فقهائنا من نزل رد الشهادة على

اختلال بعض الشرائط او سبق الزوج بالقذف وهو حسن **الثالثة عشرة** اذا اخل بشيء من الفاظ اللعان

الواجبة لم يصح ولو حكم به حاكم لم ينفذ **الرابعة عشرة** فرقة اللعان فسخ وليست طلاقا **كتاب العتق**

وفضله متفق عليه حتى روي ان من اعتق مؤمنا اعتق الله بكل عضو منه عضوا من النار ويختص الرق باهل الحرب

دون اليهود والنصارى والمجوس القائمين بشرائط الذمة ولو اخلوا دخلوا في قسم اهل الحرب وكل من اقر على نفسه

بالرق مع جهالة حريته حكم برقه وكذا الملتقط في دار الحرب ولو اشترى انسانا من حربي ولدا او زوجة او ذا

رحم كان جائزا وملكهم اذ هم في الحقيقة في ويستوي سبي المؤمنين والضلال في استباحة الرق وازالة

الرق يكون باسباب اربعة المباشرة والسراية والملك والعوارض واما المباشرة فالعتق والكتابة والتدبير

اما العتق فعبارته الصريحة التحرير وفي الاعتاق تردد ولا يعتد بما عدا التحرير صريحا كان او كناية ولو قصد

كقوله فككت رقبتك وانت سائبة ولو قال لامته يا حرة وقصد العتق ففي تحررها تردد ولا شبهة في التحرير

لبعد العتق عن شبهة الانشاء ولو كان اسمها حرة فقال انت حرة فان قصد الاخبار لم تنعتق وان قصد الانشاء

صح ولو جهل منه الامران ولم يمكن الاستعلام لم يحكم بالحرية لعدم اليقين بالقصد وفيه

مرض الموت في العتق عتق **السادسة** ترد ولا انتقال في الملك ليتحقق العتق بالعتق

من ثلث وقيام الاصل الاول ... ونفذ الاول الذي اعتق [illegible] في مرض الموت وكلما اله

انوجب واحدة بالقرعة فان كان ... بعد الاعتاق فهو حر احدهما او انكان سابقا على

قيل هو حر ايضا وفيه تردد **الثانية** اذا اعتق الامة في مرض الموت ... عبيدهم ثم مات ... احدهم

بين الميت والحيين ولو خرجت الحرية على ... بالحرية ولو خرجت احد الحيين حكم

على الميت بكونه مات رقا لكن لا يحتسب من التركة ويقرع بين الحيين ... بما يحتمل الثلث

التركة الباقية ولو عجز احدهما عن الثلث اكمل الثلث من الآخر ولو فضل منه كان فاضله ... فان ...

السابعة من اعتق شقصا من عبد ... سرى العتق فيه كله اذا كان المعتق صحيحا جائز التصرف وان كان ...

قوم عليه ان كان موسرا وسعى العبد في فك ما بقي منه ... المعتق معسرا وقيل ان قصد الاضرار فكان

موسرا او بطل عتقه ان كان معسرا وان قصد القربة عتقت ... وسعى العبد في حصة الشريك ولا يجب

المعتق فكه فان عجز العبد او امتنع ... من ما اعتق والشريك ... وبين

ونفقته وفطرته عليهما ولو هاياه الشريك في نفسه ... وتناولت المهاياة العتاد والنادر

ولو كان المملوك بين ثلاثة فاعتق اثنان قومت ... الثالث عليهما بالسوية ...

اختلفت ... القيمة وقت العتق لانه وقت الحيلولة وتنعتق حصة الشريك باداء القيمة ...

وقال الشيخ ... ولو هرب المعتق ... ان ... ولو ... القيمة

وقال المعتق وقيل القول قول الشريك لانه ينتزع نصيبه ... ولو ادعى المعتق عيبا ... في العبد

والبينة المعتبرة ... بان يكون ... نصيب الشريك فان ... وقيمته ...

ممن يعتق على قابل ... والخلاف ... وهو ... ولو ... العتق ... او ... اتعه ...

على الوصية باقيه وكذا لو اعتقه ... اعتق الثلث ... ولا يقوم عليه ... العتاق ...

الوفاة ... الاعتاق ولا ... في قيمة التركة ... الامين ... بين الوفاة ...

كان ... بعد الوفاة غيره ... الزيادة مملوكة للوارث ... عتق ...

الله به واذا اتى على المؤمن سبع سنين استحب عتقه ويستحب عتق المؤمن مطلقاً ويكره عتق المسلم المخالف وعتق من لا يقدر على الاكتساب ولا باس بعتق المستضعف ومن اعتق من يعجز عن الاكتساب استحب اعانته

ويلحق بهذا الفصل مسائل الاولى لو نذر عتق اول مملوك يملكه فملك جماعة قيل يعتق احدهم بالقرعة وقيل يتخير وقيل لا يعتق شيئاً لانه لم يتحقق شرط النذر والاول مروي **الثانية** لو نذر تحرير اول ما تلده فولدت توأمين كانا معتقين

الثالثة لو كان له مماليك فاعتق بعضهم ثم قيل له هل اعتقت مماليكك فقال نعم انصرف الى من باشر عتقهم خاصة **الرابعة** لو نذر عتق امته ان وطئها صح فان اخرجها من ملكه انحلت اليمين ولو اعادها بملك مستأنف لم تعد اليمين **الخامسة** لو نذر عتق كل عبد قديم انصرف الى من مضى عليه في ملكه ستة اشهر فصاعداً **السادسة** من اعتق وله مال فماله لمولاه وقيل ان لم يعلم به المولى فهو له وان علم فهو للمعتق الا ان يستثنيه المولى والاول اشهر **السابعة** اذا اعتق ثلاثة عبيد وهم ستة استخرج الثلث بالقرعة وصورتها ان يكتب في ثلاث رقاع اسم اثنين في كل رقعة ثم يخرج على الحرية او الرقية فان خرج على الحرية كفت الواحدة وان خرج على الرقية افتقر الى اخراج اثنتين هذا اذا تساووا عدداً او قيمة او اختلفت القيمة مع امكان التعديل اثلاثاً فلو اختلفت القيمة ولم يمكن التعديل اخرج ثلثهم قيمة وطرح اعتبار العدد وفيه تردد وان امكن التعديل عدداً وقيمة اخرجناه على الحرية حتى يستوفى الثلث قيمة ولو قصرت قيمة المخرج اكملنا الثلث ولو بجزء من اخر **الثامنة** من اشترى امة نسيئة ولم ينقد ثمنها فاعتقها وتزوجها ومات ولم يخلف سواها بطل عتقه ونكاحه ورجعت على البائع رقاً ولو حملت كان ولدها رقاً وهي رواية هشام بن سالم وقيل لا يبطل العتق ولا يرق الولد وهو اشبه **التاسعة** اذا اوصى بعتق عبد فخرج من الثلث لزم الوارث اعتاقه فان امتنع اعتقه الحاكم ويحكم بحريته حين الاعتاق لا حين الوفاة وما اكتسبه قبل الاعتاق وبعد الوفاة يكون له لاستقرار سبب العتق بالوفاة ولو قيل يكون للوارث لتحقق الرق عند الاكتساب كان حسناً **العاشرة** اذا اعتق مملوكه عن غيره باذنه وقع العتق عن الآمر وينتقل الى الآمر عند الامر بالعتق

هذا او انت وفلان كذا لو قال متى شئت واي وقت او اي حين فهو مطلق كقوله اذا مت

في سفري هذا او في مرضي هذا او في سنتي هذه او شهري او شهر كذا ولو قال ان شئت فانت حر او قصد

لم ينعقد الا ان قال فاذا مت فانت حر ولا اعتبار بالصيغة لانها اتفق منهما ولو كان المملوك

لشريكين فقالا اذا متنا فانت حر انصرف قول كل واحد منهما الى نصيبه وصح التدبير ولم يكن معلقا

على شرط ويعتق بموتهما ان خرج نصيب كل واحد من ثلثه ولو خرج نصيب احدهما عتق ورق نصيب الآخر

او بعضه ولو مات احدهما عتق نصيبه من ثلثه وبقي نصيب الآخر رقا حتى يموت ويشترط في الصيغة

شرطان الاول النية فلا حكم لعبارة الساهي ولا الغافل ولا السكران ولا الذي لا قصد له وفي اشتراط

نية القربة تردد والوجه انه غير مشترط الشرط الثاني تجريدها عن الشرط والصفة في قول مشهور

فلو قال ان قدم المسافر فانت حر بعد وفاتي او اذا اهل شهر رمضان مثلا لم ينعقد وكذا لو قال بعد وفاتي

بسنة او شهر وكذا لو قال ان اديت الي او الى ولدي كذا فانت حر بعد وفاتي لم يكن تدبيرا ولا كتابة و

رق له وطؤها والتصرف فيها فان حملت منه لم يبطل التدبير ولو مات مولاها عتقت بوفاته من الثلث

ما يبقى فيها من نصيب الولد ولو حملت المدبرة بمملوك سواء كان عن عقد او زنا او شبهة كان مدبرا كامه ولو رجع المولى في تدبيرها

لم يكن له الرجوع في تدبير ولدها وقيل له الرجوع والاول اشهر وكذا المدبر اذا اتى بولد من مملوكة فهو مدبر كابيه

دبرها ثم رجع في تدبيرها فاتت بولد لستة اشهر فصاعدا من حين رجوعه لم يكن مدبرا لاحتمال تجدده ولو كان لدون

ستة اشهر تحقق الحمل بعد التدبير ولو دبرها حاملا قيل ان علم بالحمل فهو مدبر والا فهو

رق وهي رواية الوشاء وقيل لا يكون مدبرا لانه لم يقصد بالتدبير وهو اشبه الثاني في المباشر

ولا يصح التدبير الا من بالغ عاقل قاصد مختار جائز التصرف فلو دبر الصبي لم يقع تدبيره وروي انه اذا كان

مميزا له عشر سنين صح تدبيره ولا يصح تدبير المجنون ولا المكره ولا السكران ولا الساهي وهل يصح من

الكافر الاشبه نعم سواء كان ذميا او حربيا ولو دبر المسلم ثم ارتد لم يبطل تدبيره ولو مات في حال ردته

عن فطرة ولو كان عن فطرة لم ينعتق المدبر بوفاة المولى ... ولو ارتد ...

٢٩٩

رقه على رواية السكوني عن ابي جعفر عليه السلام وفيه اشكال منشأه عدم القصد الى عتقه

تفريع اذا ادعى كل واحد من الشريكين على صاحبه عتق نصيبه كان على كل واحد منهما اليمين لصاحبه ثم لا يسترق نصيبهما واذا دفع المعتق قيمة نصيب شريكه هل ينعتق عند الدفع او بعد فيه تردد ولا شبهة انه بعد الدفع يقع العتق عن مالك ولو قيل بالاقتران كان حسنا واذا شهد بعض الورثة بعتق مملوك لهم مضى العتق في نصيبه فان شهد آخر وكانا مرضيين نفذ العتق فيه كله والا مضى في نصيبهما [illegible] **واما الملك** فاذا ملك الرجل والمرأة احد الابوين وان علوا او الاولاد ذكرانا واناثا وان نزلوا انعتق في الحال وكذا لو ملك الرجل احد المحرمات عليه نسبا ولا ينعتق على المرأة سوى العمودين ولو ملك الرجل من جهة الرضاع من ينعتق عليه بالنسب هل ينعتق عليه فيه روايتان اشهرهما العتق ويثبت العتق حين يتحقق الملك ومن ينعتق كله بالملك ينعتق بعضه بملك ذلك البعض واذا ملك شقصا ممن ينعتق عليه لم يقوم عليه الباقي ان كان معسرا وكذا لو ملكه بغير اختيار ولو ملكه اختيارا وكان موسرا قال الشيخ يقوم عليه وفيه تردد **فرعان الاول** اذا اوصى لصبي او مجنون بمن ينعتق عليه فللولي ان يقبل الوصية ان لم يكن به ضرر على المولى عليه فان كان فيه ضرر لم يجز القبول لانه عطية كالوصية بالمريض الفقير تقتضي [illegible] **الثاني** لو اوصى له ببعض من ينعتق عليه وكان معسرا جاز القبول ولو كان المولى عليه موسرا قيل لا يقبل لانه يلزمه افتكاكه والوجه القبول اذ الاشبه انه لا يقوم عليه **واما العوارض** فهي العمى والجذام والاقعاد واسلام المملوك في دار الحرب سابقا على مولاه ودفع قيمة الوارث وفي عتق من مثل به مولاه تردد والمروي انه ينعتق وقد يكون للاستيلاد للعتق فلنذكر الفصول الثلاث في كتاب مستقل ثم فيها ازالة الرق **كتاب التدبير والمكاتبة والاستيلاد** التدبير هو عتق العبد بعد وفاة المولى وفي صحة تدبيره بعد وفاة غيره كوفاة زوج المملوكة ووفاة من جعل له خدمته تردد اظهره الجواز ومسائله [illegible] النظر يشتمل على ثلاثة مقاصد **الاول في العبارة** وما يحصل به التدبير والصريح انت حر بعد وفاتي واذا مت فانت حر او عتيق او معتق ولا عبرة باختلاف ادوات الشرط وكذا لا عبرة باختلاف الالفاظ التي يعبر بها عن المدبر كقوله هذا او

كانت قيمته للمولى ينفق مدبرًا السابعة اذا جنى المدبر تعلق ارش الجناية برقبته وبسببه فكه

بارش الجناية وله بيعه فيها فان فكه فهو على تدبيره وان باعه وكان الثمن تستغرقه قيمته فا

لمستحق الارش وان لم تستغرق فما بقي بعد الجناية والباقي على التدبير ولو كان بيع مثله ان وله

يرجع في تدبيره ثم يبيعه وعلى ما قلنا لو باع رقبته ابتداء صح وكان ذلك نقضا للتدبير او على

رواية اذا لم يقصد نقض التدبير كان التدبير باقيا وينعتق بموت المولى ولا سبيل عليه وقيل يوما

المولى قبل الهلاك انه يعتق ولا يثبت رق الجناية في تركة المولى الثامنة اذا ابق المدبر بطل

التدبير ان لحق ... ثم هو حر ... وذلك الغير لم يبطل تدبيره بالاباق فروع

اربعة الاول اذا استفاد المدبر مالا بعد موت مولاه فان خرج المدبر من الثلث فالكل له وان

كان من الكسب بقدر ما يخرج قيمته والباقي للورثة الثاني اذا كان له مال غائب يعتق قيمته

ثلثه وكلما حصل من المال شيء عتق من المدبر بنسبته الى ان يستتم العتق في ثلثه الثالث اذا كو

تب المدبر فان ادى مال الكتابة عتق بالكتابة وان تأخر حتى مات المولى عتق بالتدبير ان خرج من

الثلث والا عتق منه الثلث وسقط من مال الكتابة بنسبته ... كانت نقضا للتدبير

وفيه اشكال اما لو دبره ثم قاطعه على مال ليعجل له العتق لم يكن ابطالا للتدبير قطعا الرابع اذا

دبر حملا صح ولا يسري الى امه ولو رجع في تدبيره صح فان اتت به لاقل من ستة اشهر من حين التدبير

التدبير فيه لتحققه وقت التدبير وان كان لاكثر لم يحكم بتدبيره لاحتمال تجدده وتوهم

واما المكاتبة فيستدعي بيان اركانها واحكامها ولواحقها اما الاركان فالصيغة والموجب

والمملوك والعوض اما الكتابة فتستدعي ... الايجاب ... والقبول ...

الاذن ... مباحة وكذا لو ... وليست ... ولا ... بل هي

مستقلة بعينة عقيب البيع فلو باعه ... معلوم ... ولا يثبت مع

خيار المجلس ولا يصح ... الاجل على ... ويفتقر ... الى الايجاب والقبول ويكفي

في الكتابة ان يقول كاتبتك مع تعيين الاجل والعوض ... فوفاه ... فانت حر

عليه سواء رجع عن تدبيره او لم يرجع ولو مات قبل بيعه وقبل الرجوع في التدبير تحرر من
ثلاثة ولو عجز الثلث تحرر ما يحتمله وكان الباقي للوارث فان كان مسلما استقر ملكه وان كان
كافرا بيع عليه ويصح تدبير الاخرس بالاشارة وكذا رجوعه ولو دبر صحيحا ثم خرس رجع بالاشارة
المعلومة **المقصد الثالث** في الاحكام وهي مسائل **الاولى** التدبير بصفة الوصية يجوز الرجوع
فيه قولا كقوله رجعت في هذا التدبير وفعلا كان يهب او يعتق او يقف او يوصي سواء كان مطلقا
او مقيدا ولو باعه بطل تدبيره وقيل ان رجع في تدبيره ثم باعه صح بيع رقبته وكذا
ان قصد ببيعه الرجوع وان لم يقصد مضى البيع في خدمته دون رقبته وتحرر بموت مولاه ولو
انكر المولى تدبيره لم يكن رجوعا ولو ادعى المملوك التدبير وانكر المولى فحلف لم يبطل التدبير في نفس الامر
الثانية المدبر ينعتق بموت مولاه من ثلث مال المولى فان خرج منه والا تحرر من المدبر بقدر الثلث
ولو لم يكن سواه عتق ثلثه ولو دبر جماعة فان خرجوا من الثلث والا عتق من يحتمله الثلث وبدئ
بالاول فالاول ولو جهل الترتيب استخرجوا بالقرعة ولو كان على الميت دين يستوعب التركة بطل
التدبير وبيع المدبر فيه والا بيع منه بقدر الدين وتحرر ثلث من بقي سواء كان الدين سابقا على التدبير
او لاحقا على الاصح وكما يصح الرجوع في الجميع يصح الرجوع في بعضه **الثالثة** اذا دبر بعض عبده لم ينعتق عليه الباقي
ولو كان له شريك لم يكلف شراء حصته وكذا لو دبره باجمعه ثم رجع في بعضه وكذا لو دبر الشريكان ثم اعتق
احدهما لم يقوم عليه الآخر ولو قيل يقوم كان وجها ولو دبراه ثم اعتق احدهما وجب عليه فك الآخر ولو اعتق حصته
المختصة لم يجب عليه فك الحصة المدبرة على تردد **الرابعة** اذا ابق المدبر بطل تدبيره
وكان هو ومن يولد له بعد الاباق رقا ان ولد له من امة واولاده قبل الاباق على التدبير ولا يبطل تدبير
المملوك لو ارتد فان لحق بدار الحرب بطل لانه اباق ولو مات مولاه قبل فراره تحرر **الخامسة**
ما اكتسبه المدبر لمولاه لانه رق ولو اختلف المدبر والوارث فيما في يده بعد موت المولى فقال المدبر
اكتسبته بعد الوفاة فالقول قوله مع يمينه ولو اقام كل منهما بينة فالبينة للوارث **السادسة**
اذا جنى على المدبر بما دون النفس كان الارش للمولى ولا يبطل التدبير وان قتل بطل التدبير وكانت

على القول باشتراط اتصال المدة بالعقد وفيه تردد ولو كاتبه ثم حبسه مدة قيل يجب ان يؤجله مثل

تلك المدة وقيل لا يجب بل يلزمه اجرته لمدة احتباسه وهو اشبه **واما العوض** فيعتبر

فيه ان يكون دينا منجما معلوم الصفة والقدر مما يصح تملكه للمولى فلا تصح الكتابة على عين ولا مع جهالة

العوض بل يذكر في وصفه كلما يتفاوت الثمن لاجله بحيث ترتفع الجهالة فان كان من الاثمان

وصفه كما يصفه في النسيئة وان كان عرضا وصفه كصفته في السلم ويجوز ان يكاتبه باي ثمن شاء وان كان اضعاف

قيمته ويجوز المكاتبة على منفعة كالخدمة والخياطة والبناء بعد وصفه بما يرفع الجهالة واذا جمع

بين بيع او اجارة او غير ذلك من عقود المعاوضات في عقد واحد صح وتكون مكاتبته بحصة ثمنه من

البدل وكذا يجوز ان يكاتب الاثنين بعقد بصفقة سواء اتفقت حصتهما او اختلفت ويتساوى العوض في ا...

ولا يجوز ان يدفع الى احد الشريكين دون صاحبه ولو دفع شيئا كان لهما ولو اذن احدهما لصاحبه جاز ولو كاتب

ثلاثة في عقد واحد صح وكان كل واحد منهم مكاتبا بحصة ثمنه من المسمى وتعتبر القيمة وقت العقد

وايهم ادى حصته عتق ولا يتوقف على اداء حصة غيره وايهم عجز رق دون غيره ولو شرط

كفالة كل واحد منهم صاحبه وضمان ما عليه كان الشرط والكتابة صحيحين ولو دفع المكاتب ما عليه قبل الاجل كان الخيار للمولى في القبض

والتاخير ولو عجز المكاتب المطلق كان على الامام ان يفكه من سهم الرقاب والكتابة الفاسدة لا يتعلق بها

حكم بل تقع لاغية **واما الاحكام** فتشتمل على مسائل **الاولى** اذا مات المكاتب وكان مشروطا بطلت

الكتابة وكان ما تركه لمولاه واولاده رقا وان لم يكن مشروطا تحرر منه بقدر ما اداه وكان الباقي

رقا ولمولاه من تركته بقدر ما فيه من رق ولورثته بقدر ما فيه من حرية ويؤدي الوارث من نصيب الحرية

ما بقي من مال الكتابة وان لم يكن مال سعى الاولاد فيما بقي على ابيهم ومع الاداء ينعتق الاولاد وهل للمولى

اجبارهم على الاداء فيه تردد وفي رواية اخرى يؤدى ما تخلف من اصل التركة ويتحرر الاولاد وما بقي

فلهم والاول اشهر **الثانية** لو اوصى له بوصية صح له منها بقدر ما فيه من حرية وبطل ما زاد ولو وجب عليه حد

اقيم عليه من حد الاحرار بنسبة الحرية وبنسبة الرقية من حد العبيد ولو زنى المولى بمكاتبته سقط

عنه من الحد بقدر ماله فيها من الرقية وحد بالباقي **الثالثة** ليس للمكاتب التصرف في ماله

ذلك قيل نعم وقيل لا بل يكتفي بالنية مع العقد فإذا ادّعى عتق سواء نطق بالضميمة أو أغفلها وهو
أشبه **والكتابة** قسمان مشروطة ومطلقة **فالمطلقة** أن يقتصر على العقد وذكر الأجل
والعوض والنية **والمشروطة** أن يقول مع ذلك فإن عجزت فأنت ردّ في الرق فمتى عجز كان للمولى
ردّه رقاً ولا يعيد عليه ما أخذ وحدّ العجز أن يؤخّر نجماً إلى نجم أو يعلم من حاله العجز عن فكّ نفسه وقيل
أن يؤخّر نجماً عن محلّه وهو مروي ويستحب للمولى مع العجز الصبر عليه **والكتابة** عقد لازم مطلقة كانت أو مشروطة
وقيل إن كانت مشروطة فهي جائزة من جهة العبد لأن له أن يعجّز نفسه والأول أشبه ولا نسلّم أن للعبد
أن يعجّز نفسه بل يجب عليه السعي ولو امتنع يجبر وقال الشيخ لا يجبر وفيه إشكال من حيث اقتضاء عقد الكتابة
وجوب السعي فكان الأشبه الإجبار لكن لو عجز كان للمولى الفسخ ولو اتفقا على التقايل صحّ وكذا لو أبرأه
من مال الكتابة فينعتق بالإبراء ولا تبطل بموت المولى وللوارث المطالبة بالمال وينعتق بالأداء إلى الوارث
ويعتبر في الموجب البلوغ وكمال العقل والاختيار وجواز التصرف وهل يعتبر الإسلام فيه تردد والوجه عدم
الاشتراط فلو كاتب الذمي مملوكه على خمر أو خنزير وتقابضا حكم عليهما بالتزام ذلك ولو أسلما
لم تبطل وإن لم يتقابضا كان عليه القيمة ويجوز لولي اليتيم أن يكاتب مملوكه مع اعتبار الغبطة للمولى
عليه وقيل بالمنع ولو ارتدّ ثم كاتب لم يصح إما لزوال ملكه عنه أو لأنه لا يقرّ المسلم في ملكه ويعتبر في
المملوك البلوغ وكمال العقل لأنه ليس لأحدهما أهلية القبول وفي كتابة الكافر تردد أظهره المنع لقوله تعالى
فكاتبوهم إن علمتم فيهم خيراً **وأما الأجل** ففي اشتراطه خلاف فمن الأصحاب من جوّز الكتابة حالّة
ومؤجلة ومنهم من اشترط الأجل وهو أشبه لأن ما في يد المملوك للسيد فلا تصح المعاملة عليه وما ليس
يتوقع حصوله فتعيّن ضرب الأجل ويكفي أجل واحد ولا حدّ في الكثرة إذا كانت معلومة ولا بدّ أن يكون وقت
الأداء معلوماً فلو قال كاتبتك على أن تؤدّي إليّ كذا في سنة بمعنى أنها ظرف الأداء لم يصح ويجوز
أن تتساوى النجوم وأن تختلف وفي اعتبار اتصال الأجل بالعقد تردد ولو قال كاتبتك على خدمة شهر
ودينار بعد الشهر صحّ إذا كان الدينار معلوم الجنس ولا يلزم تأخير الدينار إلى أجل آخر ولو مرض
العبد شهر الخدمة بطلت الكتابة لتعذّر العوض ولو قال على خدمة شهر بعد هذا الشهر قيل بطل على

٣٠٣

معيبًا فان رضي المولى بالعيب فلا كلام وان رده بطل العتق المحكوم به لانه مشروط بالعوض فيعاد او

في العوض عيب لم يمنع من الرد بالعيب الا مع ارش لحادث وقال الشيخ يمنع ويعتبد له **الرابعة**

عشرة اذا اجتمع على المكاتب ديون مع مال الكتابة فان كان ما في يده يفي بالجميع فلا بحث وان عجز وكان

مطلقا تحاص فيه الديان والمولى وان كان مشروطا قدم الدين لان في تقديمه حفظا للحقين ولو ما

وكان مشروطا بطلت الكتابة ودفع ما في يده في الديون خاصة ولو قصر قسم بين الديان

بالحصص ولا يضمنه المولى لان الدين تعلق بذلك المال فقط **الخامسة عشرة** يجوز ان يكاتب

بعض عبده اذا كان الباقي حرا او رقا له ومنعه الشيخ ولو كان الباقي رقا لغيره فاذن صح وان

لم ياذن بطلت الكتابة لانها تتضمن ضرر الشريك ولان الكتابة ثمرتها الاكتساب ومع الشركة لا يتمكن

من التصرف **واما اللواحق** فتشتمل على مقاصد **الاول** في لواحق تصرفاته وقد بينا انه لا يجوز ان

يتصرف بما ينافي الاكتساب من هبة ومحاباة او اقراض او اعتاق الا باذن مولاه وكما يصح ان يهب

باذن المولى فكذا هبته لمولاه وتردد ان تلحق هنا مسائل **الاول** الاذن من الكتابة يقتضي

والاتمام باطلاق التصرف في وجوه الاكتساب فيصح ان يبيع من مولاه ومن غيره وان يشتري منه

ومن غيره ويتوخى ما فيه الغبطة في معاوضاته فيبيع بالحال الا بالمؤجل الا ان يبيع بزيادة عن

الثمن فيجعل مقدار الثمن ويؤخر الزيادة اما هو فان الابتياع بالدين جاز وكذا ان يستسلف ولا يبيع

برهن لانه لا حظ له وربما تلف منه وكذا البيوع التي يدفع فيها قرضا **الثانية** اذا كان للمكاتب على مولاه

مال وحل النجم فان كان المالان متساويين جنسا ووصفا تهاترا ولو فضل لاحدهما ثبت الفضل واذا كانا

مختلفين لم يحصل التقاص الا برضاهما وهكذا حكم كل غريمين واذا تراضيا كفى ذلك او لم

الذي له ثم يعيد عوضا سواء كان المال اثمانا او اعراضا وفيه قول آخر بالتفصيل **الثالثة** اذا

اباه بغير اذن مولاه لم يصح وان اذن له صح وكذا لو اوصي له به ولم يكن في قبوله ضرر

يكتسبا يستغني بكسبه واذا قبله فان ادى مال الكتابة عتق المكاتب وعتق الاب مع عتقه ان نفد

وان عجز ففسخ المولى استرقهما وفي استرقاق الاب تردد **الرابعة** اذا جنى عبد المكاتب لم يكن

١٠٥

ولا عتق ولا اقراض الا باذن مولاه ولا يجوز للمولى التصرف في مال المكاتب الا بما يتعلق بالاستيفاء

ولا يجوز له وطء المكاتبة بالملك ولا بالعقد ولو طاوعته حدّ ولا يجوز له وطء امة المكاتب ولو وطئ

لشبهة كان عليه المهر كل ما يكتسبه المكاتب قبل الاداء فهو له لان تسلط المولى زال عنه بالكتابة

ولا تتزوج المكاتبة الا باذنه ولو بادرت كان عقدها موقوفا مشروطة كانت او مطلقة وكذا

ليس للمكاتب وطء امة يبتاعها الا باذن مولاه ولو كانت كتابته مطلقة الثالثة كل ما يشترط المولى

على المكاتب في عقد الكتابة يكون لازما ما لم يكن مخالفا للكتاب والسنة الرابعة لا يدخل الحمل في

كتابة امه لكن لو حملت به بعد الكتابة كان حكم اولادها كحكمها ينعتق منهم بحسابها ولو تزوجت

بحر كان اولادها احرارا ولو حملت من مولاها لم تبطل الكتابة فان ماتت وعليها شيء من مال الكتابة تحرر

من نصيب ولدها وان لم يكن لها ولد سعت في مال الكتابة للوارث الخامسة المشروط رق

وفطرته على مولاه ولو كان مطلقا لم يكن عليه فطرته واذا وجب عليه كفارة كفر بالصوم ولو كفر بالعتق

لم يجزه وكذا لو كفر بالاطعام ولو كان المولى اذن قيل لم يجزه لانه كفر بما لم يجب عليه السادسة

اذا ملك المملوك نصف نفسه كان كسبه بينه وبين مولاه ولو طلب احدهما المهاياة اجبر الممتنع وقيل لا يجبر

وهو اشبه السابعة لو كاتب عبده ومات فابرأه احد الوراث من نصيبه من مال الكتابة او اعتق نصيبه صح ولا

يقوم عليه حصة الباقي الثامنة من كاتب عبده وجب ان يعينه من زكاته ان وجبت عليه ولا حد له قلة وكثرة

ويستحب التبرع بالعطية ان لم يجب التاسعة لو كان له مكاتبان فادى احدهما واشتبه عليه صبر حتى يتذكر

فان مات استخرج بالقرعة ولو ادعيا على المولى العلم كان القول قوله مع يمينه ثم يقرع بينهما الحادي

العاشرة يجوز بيع مال الكتابة فاذا ادى المكاتب مال الكتابة انعتق وان كانت مشروطة وفسخ

المولى رجع رقا للمولى ويجوز بيع المشروط بعد عجزه مع الفسخ ولا يجوز بيع المطلقة الحادية

عشرة اذا زوج بنته من مكاتبه ثم مات فملكته انفسخ النكاح بينهما الثانية عشرة اذا اختلف السيد

والمكاتب في مال الكتابة او في المدة او في النجوم فالقول قول السيد مع يمينه وقيل القول قول منكر زيادة

المال والمدة وكان حسنا الثالثة عشرة اذا دفع مال الكتابة وحكم بحريته فبان العوض معيبا

٣٠٣

من مكاتبه شيئاً تحرر به فان جنى هذا المكاتب فقد تحرر منه شيء جناية على حر اقتص منه ولو
على مملوك لم يقتص منه لما فيه من الحرية ولزمه من ارش الجناية بقدر ما فيه من الحرية وتعلق بما بقي
بقدر رقيته ولو جنى على مكاتب مساو له اقتص منه وان كانت حرية الجاني ازيد لم يقتص وان كانت اقل
اقتص منه ولو كان الجناية خطأ تعلق بالعاقلة بقدر الحرية وبرقبته بقدر الرقية وللمولى ان يفدي نصيب
الرقية بنصيبها من ارش الجناية سواء كانت الجناية على حر او عبد ولو جنى عليه حر فلا قصاص عليه
وان كان رقاً اقتص منه **المقصد الثالث** في احكام المكاتب في الوصايا لا تصح الوصية لرقبة المكاتب
لانه لا يصح بيعه نعم لو اضاف الوصية به الى عوده في الرق جاز كما لو قال ان عجز وفسخت كتابته فقد اوصيت
لك به ويجوز الوصية بمال الكتابة ولو جمع بين الوصيتين لواحد او لاثنين جاز **الثانية** لو كانت
كتابته فاسدة ثم اوصى به جاز ولو اوصى بما في ذمته لم يصح ولو قال فان قبضت فقد اوصيت لك
صح ايضاً **الثالثة** اذا اوصى ان يضع عن مكاتبه اكثر ما عليه فهو وصية بالنصف وزيادة والورثة المشيئة في
الزيادة ولو قال ضعوا عنه اكثر ما بقي عليه ومثله فهي وصية بما عليه وبطلت في الزائد لو قال ضعوا عنه
ما شاء فان شاء وابقى شيئاً صح وان شاء الجميع قيل لا يصح حتى يبقى منه شيء بقرينة حال اللفظ **الرابعة** اذا قال ضعوا
عنه اوسط نجومه فان كان فيها اوسط عدداً وقدراً انصرف اليه وان احتمل الامران كان للوارثة الخيار
في ايهما شاء وقيل يستعمل القرعة وهو حسن وان لم يكن له اوسط لا قدراً ولا عدداً كما لو كان
نجمان ليحقق الاوسط فيجمع من الاربعة الثاني والثالث ومن الستة الثالث والرابع **الخامسة** اذا
اعتق مكاتبه في مرضه او ابرأه من مال الكتابة فان برأ فقد لزم العتق والابراء وان مات
من ثلثه وفيه قول آخر انه من اصل التركة فان كان الثلث بقدر الاكثر من قيمته ومال الكتابة يعتق وان
كان احدهما اكثر اعتبر الاقل فان خرج الاقل من الثلث عتق والغي الاكثر وان قصر الثلث عتق منه
ما يحتمل الثلث وبطلت الوصية في الزائد ويسعى في باقي الكتابة وان عجز كان للورثة ان يسترقوا
ما بقي عليه **السادسة** اذا اوصى بعتق المكاتب فمات وليس سواه ولم يحل مال الكتابة يعتق ثلثه
ولا ينتظر بعتق الثلث حلول الكتابة لانه اذا ادى حصل للورثة المال وان عجز استرقوا ثلثيه

٣٠٧

بالارش لان يكون فيه الغبطة له ولو كان المملوك ابن المكاتب لم يكن له افتكاكه بالارش ولو
قصر عن قيمته لانه يتعجل باتلاف مال له التصرف فيه ويستبقي ما لا ينتفع به لانه لا يتصرف
في بيعه وفي هذا تردد **المقصد الثاني** في جناية المكاتب والجناية عليه وفيه قسمان **الاول** في
مسائل المشروط وهي سبع **المسألة الاولى** اذا جنى المكاتب على مولاه عمدا فان كانت نفسا
فالقصاص للوارث فان اقتص كان كما لو مات وان كانت طرفا فالقصاص للمولى فان
اقتص فالكتابة بحالها وان كانت الجناية خطأ فهي تتعلق برقبته وله ان يفدي
نفسه بالارش لان ذلك يتعلق بمصلحته فان كان ما بيده بقدر الحقين فمع الاداء
ينعتق وان قصر قدم ارش الجناية وان ظهر عجزه كان لمولاه فسخ الكتابة وان لم يكن
مال اصلا وعجز فان فسخ المولى سقط الارش لانه لا يثبت للمولى في ذمة المملوك مال وسقط
مال الكتابة بالفسخ **الثانية** اذا جنى على اجنبي عمدا فان عفا فالكتابة بحالها وان كانت الجناية
نفسا واقتص الوارث كان كما لو مات وان كان خطأ كان له فك نفسه بارش الجناية ولو لم يكن
معه مال فللاجنبي بيعه في ارش الجناية الا ان يفديه السيد فلو فداه فالكتابة بحالها **الثالثة**
لو جنى عبد المكاتب خطأ كان للمكاتب فكه بالارش ان كان دون قيمة العبد وان كان اكثر لم يكن له ذلك كما ليس له ان
يبتاع بزيادة عن ثمن المثل **الرابعة** اذا جنى على جماعة فان كان عمدا كان لهم القصاص وان كان خطأ كان
لهم الارش متعلقا برقبته فان كان ما في يده يقوم بالارش فله افتكاك رقبته وان لم يكن له مال تساووا في
قيمته بالحصص **الخامسة** اذا كان للمكاتب عبد وهو ابوه فقتل عبدا له لم يكن له القصاص كما لا يقتص منه
في قتل الولد ولو كان للمكاتب عبيد فجنى بعضهم على بعض جاز له الاقتصاص حسما لمادة التوثب **السادسة**
اذا قتل المكاتب فهو كما لو مات وان جنى على طرفه عمدا وكان الجاني هو المولى فلا قصاص وعليه الارش وكذا ان كان
اجنبيا حرا وان كان مملوكا ثبت القصاص وكل موضع يثبت فيه الارش فهو للمكاتب لانه من كسبه **السابعة**
اذا جنى عبد المولى على مكاتبه عمدا فاراد الاقتصاص فللمولى منعه ولو كان خطأ فاراد الارش لم يكن له منعه
لانه بمنزلة الاكتساب ولو اراد الابراء توقف على رضاء السيد **واما المطلق** فاذا ادى من

اربعة الاول في الصيغة الصريحة وهي اللفظ المتضمن للاخبار عن حق واجب كقوله لك علي او عندي او في
ذمتي كذا وما اشبهه ويصح الاقرار بغير العربية اضطرارا او اختيارا ولو قال لك علي كذا ان شئت او ان
لم يكن اقرارا وكذا ان قال ان قدم زيد وكذا ان رضي فلان او ان شهد ولو قال ان شهد لك فلان
فهو صادق لزمه الاقرار في الحال لانه اذا صدق وجب الحق وان لم يشهد والاطلاق في الاقرار بالوزن
ينصرف الى ميزان البلد والمكيل وكذا اطلاق الذهب والفضة ينصرف الى النقد الغالب في بلد الاقرار ولو
كان نقدان غالبان او وزنان مختلفان وهما في الاستعمال سواء رجع في التعيين الى المقر ولو قال له علي
درهم ودرهم لزمه اثنان وكذا ثم درهم او قال درهم فدرهم اما لو قال فوق درهم او مع درهم او
قبل درهم او بعده لزمه درهم واحد لاحتمال ان يكون اراد مع درهم لي فيقتصر على المتيقن و
كذا لو قال درهم في عشرة ولو نوى الضرب ولو قال غصبته ثوبا في منديل او حنطة في سفينة او ثيابا في
عيبة لم يدخل الظرف في الاقرار ولو قال له عبد عليه عمامة كان اقرارا بهما لان له اهلية الامساك
وليس كذلك لو قال دابة عليها سرج ولو قال له قفيز حنطة بل قفيز شعير لزمه القفيزان وكذا لو قال له
هذا الثوب بل هذا الثوب اما لو قال له قفيز بل قفيزان لزمه قفيزان حسب ولو قال له درهم بل درهم
واحد ولو اقر لميت بمال وقال لا وارث له غير هذا لزمه التسليم اليه ولو قال له علي الف اذا جاء رأس
الشهر لزمه الالف وكذا لو قال اذا جاء رأس الشهر فله علي الف ومنهم من فرق وليس شيئا ولو قال بعتك
اباك فحلف الولد انعتق المملوك ولم يلزم الثمن ولو قال ملكت هذه الدار من فلان او غصبتها منه او
قبضتها منه كان اقرارا له بالدار وليس كذلك لو قال تملكتها على يده لانه يحتمل المعونة ولو قال كان لفلان علي
الف لزمه الاقرار لانه اخبار عن تقدم الاستحقاق فلا تقبل دعواه في السقوط الثاني في الابهام وفيه
مسائل الاولى اذا قال له علي مال الزم التفسير فان فسره بما يتمول قبل ولو كان قليلا ولو فسره بما لم تجر العادة
بتموله كقشرة الجوزة او اللوزة لم يقبل وكذا لو فسره بما لا يملكه المسلم كالخمر والخنزير وجلد الميتة
لانه لا يعد مالا وكذا لو فسره بما لا ينتفع به كالسرجين النجس والكلب العقور اما لو فسره بكلب
الصيد او الماشية او كلب الزرع قبل ولو فسره برد السلام لم يقبل لانه [illegible] بالاجماع [illegible]

٣٠٩

مكاتباً تحرر عند اداء ما عليه **السادسة** اذا كاتب المريض عبده اعتبر من الثلث لانه معاملة على
ماله بماله فجرت مجرى الهبة وفيه قول آخر انه من اصل المال بناء على القول بان المنجزات من الاصل
فان خرج من الثلث نفذت الكتابة فيه اجمع ويعتق عند اداء المال وان لم يكن سواه صحت في ثلثه
وبطلت في الباقي **واما الاستيلاد** فيستدعي بيان امرين **الاول** في كيفية الاستيلاد
وهو يتحقق بعلوق امته منه في ملكه ولو وطئ امة غيره مملوكا ثم ملكها لم تصر ام ولد ولو
اولدها حرا ثم ملكها قال الشيخ تصير ام ولد وفي رواية ابن مارد لا تصير ام ولد ولو وطئ المرهق
دخلت في حكم امهات الاولاد وكذا لو وطئ الذمي امته فحملت منه فلو اسلمت بيعت عليه وقيل يحال
بينها وبينه ويجعل على يد امرأة ثقة والاول اشبه **الثاني** في الاحكام المتعلقة بام الولد وفيه مسائل
الاولى ام الولد مملوكة لا تتحرر بموت المولى بل من نصيب ولدها لكن لا يجوز للمولى بيعها ما دام ولدها
حيا الا في ثمن رقبتها اذا كان دينا على المولى ولا وجه لادائه الا منها ولو مات ولدها رجعت طلقا وجاز
فيها البيع وغيره من التصرفات **الثانية** اذا مات مولاها وولدها حي جعلت في نصيب ولدها وعتقت عليه
ولو لم يكن سواها عتق نصيب ولدها منها وسعت في الباقي وفي رواية تقوم على ولدها ان كان موسرا وهي
مهجورة **الثالثة** اذا اوصى لام ولده قيل تعتق من نصيب ولدها وتعطى الوصية وقيل تعتق
من الوصية فان فضل منها شيء اعتق من نصيب ولدها وهو اشبه **الرابعة** اذا جنت ام الولد خطأ
تعلقت الجناية برقبتها وللمولى فكها باقل الامرين من ارش الجناية وقيمتها وقيل
بارش الجناية وهو لا يشبه وان شاء دفعها الى المجني عليه وفي رواية مسمع عن ابي عبد الله عليه
السلام جنايتها في حقوق الناس على سيدها ولو جنت على جماعة فللمولى ايضا ان يفديها او يسلمها
الى المجني عليهم ويتحاصون على قدر الجنايات **الخامسة** روى محمد بن قيس عن ابي جعفر عليه السلام
في وليدة نصرانية اسلمت عند رجل وولدت منه غلاما ومات فاعتقت وتزوجت نصرانيا وتنصرت
وولدت فقال ولدها لابنها من سيدها وتحبس حتى تضع فاذا ولدت فاقتلها وفي النهاية
يفعل بها ما يفعل بالمرتدة والرواية شاذة **كتاب الاقرار** والنظر في الاركان واللواحق فاركانه اربعة

٣٠٨

بها كانت وديعة فان انكر المقر له كان القول قول المقر مع يمينه وكذا لو قال له في ذمتي الف جاء بها وقال

هي وديعة وهذه بدلها اما لو قال له في ذمتي الف وهذه هي التي اقررت بها كانت وديعة لم يقبل لان ما في

الذمة لا يكون وديعة وليست كالاولى ولا كالوسطى ولو قال له علي الف دفعها وقال

وديعة كنت اظنها باقية فبانت تالفة لم يقبل لانه مكذب اقراره اما لو ادعى تلفها بعد

الاقرار قبل **التاسعة** اذا قال له في هذه الدار مائة قبل ورجع في تفسير الكيفية اليه فان انكر

المقر له شيئا من تفسيره كان القول قول المقر مع يمينه **العاشرة** اذا قال له في ميراثي من ابي

او مائة كان اقرارا ولو قال في ميراثي من ابي او من ميراثي من ابي لم يكن اقرارا وكان كالوعد بالهبة وكذا لو قال

له من هذه الدار نصفها ولو قال من داري لم يقبل ولو قال له في مالي الف لم يقبل ومن الناس من فرق

له في مالي وبيت له في داري بان بعض الدار لا يسمى دارا وبعض المال يسمى مالا ولو قال في هذه

بحق واجب او بسبب صحيح او ما جرى مجراه صح في الجميع **الثالث** في الاقرار المستفاد من الجواب فلو قال

لي عليك الف فقال رددتها او قضيتها كان اقرارا ولو قال زنها او انتقدها لم يكن اقرارا ولو قال اليس لي

او بلى كان اقرارا ولو قال انا مقر به لزم ولو قال انا مقر واقتصر لم يلزمه لتطرق الاحتمال ولو قال

اشتريت مني او استوهبت فقال نعم فهو اقرار ولو قال اليس لي عليك كذا فقال بلى كان اقرارا

ولو قال نعم لم يكن اقرارا وفيه تردد من حيث يستعمل الامران ... الرابع في

الاستثناء وفيه ثلاث قواعد **الاولى** الاستثناء من الاثبات نفي ومن النفي اثبات **الثانية** الاستثناء

... اقل او اكثر **التفريع** على القاعدة الاولى اذا قال له علي عشرة الا درهما كان

بتسعة ولو قال الا درهم كان اقرارا بالعشرة ولو قال ما له عندي شيء الا درهم

اقرارا بدرهم وكذا لو قال ما له عندي عشرة الا درهم كان اقرارا بدرهم ولو قال الا درهما لم يكن اقرارا

بشيء ولو قال له خمسة الا اثنين والا واحدا كان اقرارا باثنين ولو قال عشرة الا خمسة الا ثلاثة

كان اقرارا بثمانية ولو كان الاستثناء الاخير بقدر الاول رجعا جميعا الى المستثنى منه كقوله عشرة الا

الا واحدا فيسقطان من الجملة الاولى ولو قال له هذا الثوب الا ثلاثة او هذه الدار الا هذا البيت ...

مثله في الذمة **الثانية** اذا قال له علي شيء فقسره بجلد الميتة والسرجين النجس قيل يقبل لانه شيء

ولو قيل لا يقبل لانه لا يثبت كالدين في الذمة كان حسنا ولو قال مال جليل او عظيم او خطير او نفيس قبل تفسيره

ولو بالقليل ولو قال كثير قال الشيخ يكون ثمانين رجوعا في تفسير الكثير الى رواية النذر ومن اصحابنا من خصها بعض

الاصحاب بموضع الورود وهو حسن وكذا لو قال عظيم جدا كان كقوله عظيم وفيه تردد ولو قال اكثر من مال فلان

الزم بقدره وزيادة ويرجع في تلك الزيادة الى المقر ولو قال كنت اظن ماله عشرة قبل ما يبين عليه

ولو ثبت انه ثلاثة لا يزيد على ذلك لان الانسان يخبر عن وهمه والمال قد يخفى على غيره ولو قال غصبتك

وقال اردت نفسك لم يقبل **الثالثة** الجمع المنكر يحمل على الثلاثة كقوله دراهم او دنانير ولو قال

له ثلاثة الاف واقتصر كان بيان الجنس اليه اذا فسر بما يصح تملكه **الرابعة** اذا قال له الف ودرهم

ثبت الدرهم ويرجع في تفسير الالف اليه وكذا لو قال الف ودرهمان وكذا لو قال مائة ودرهم او عشرة

دراهم اما لو قال مائة وخمسون درهما كان الجميع دراهم بخلاف مائة ودرهم وكذا لو قال الف

ثلاثة دراهم وكذا لو قال الف ومائة درهم او الف وثلاثة وثلاثون درهما ولو قال علي درهم والف

لالف مبهم له **الخامسة** اذا قال له علي كذا كان اليه التفسير كما لو قال شيء ولو فسره بالدرهم نصبا او

رفعا كان اقرارا بدرهم وقيل ان نصب كان له عشرون وقيل يمكن هذا مع الاطلاع على اللغة وان خفض

احتمل بعض الدرهم واليه تفسيره وقيل يلزمه مائة درهم اعتبارا بالكسر ولست ادري من اين

هذا الاحتمال ولو كرر ذلك فاقتصر فاليه التفسير وان اتبعه بدرهم نصبا او رفعا لزمه درهم وقيل ان نصب

لزمه احد عشر درهما ولو قال كذا كذا درهما نصبا فما لزمه درهم وقيل ان نصب لزمه احد وعشرون

… الاقتصار على اليقين الا مع العلم بالقصد **السادسة** اذا قال هذه الدار لاحد هذين لزمه البيان فان عين

قبل ولو ادعاها الاخر كانا خصمين ولو ادعى على المقر العلم كان له احلافه ولو اقر للاخر لزمه الضمان

وان قال لا اعلم دفعها اليهما وكانا خصمين ولو ادعيا او احدهما علمه كان القول قوله مع يمينه

السابعة اذا قال هذا الثوب او هذا العبد لزيد فاعتبر … ان ينكر المقر له كان القول قول المقر مع يمينه

ولو انتزع ما اقر به … اقراره بيده **الثامنة** اذا قال له علي الف … وقال هذه التي كنت اقررت بها

٣١٠

المطلب الثالث في المقر له وهو من يكون له اهلية التملك فلو اقر لبهيمة لم يقبل ولو قال بسببها صح ويكون الاقرار للمالك وفي اشكال اذ قد يجب بسببها ما لا يستحقه المالك كارش الجناية على سائقها او راكبها ولو اقر لعبد صح ويكون للمولى لان للعبد اهلية التصرف ولو اقر لحمل صح سواء اطلق او بين سببا محتملا كالارث والوصية ولو نسب الاقرار الى السبب الباطل كالجناية عليه فالوجه الصحة نظرا الى مبدا الاقرار والغاء للمبطل ويملك الحمل ما اقر له به بعد وجوده حيا ولو سقط ميتا فان فسره بالميراث رجع الى باقي الورثة وان قال هو وصية رجع الى ورثة الموصي وان اجمل طولب بالبيان ويحكم بالمال للحمل ان وضعه لاقل من ستة اشهر من حين الاقرار ويبطل ان وضعه لاكثر من مدة الحمل وان وضع فيما بين الاقل والاكثر ولم يكن للمرأة زوج ولا مالك حكم له به لتحققه حملا وقت الاقرار وان كانت ذات زوج او مولى قيل لا يحكم له لعدم اليقين بوجوده ولو قيل يكون له بناء على غالب العادات كان حسنا ولو كان الحمل ذكرين تساويا فيما اقر به ولو وضع احدهما ميتا كان ما اقر به للآخر لان الميت كالمعدوم واذا اقر بعبد لم يكن اقرارا بزوجته امة ولو كانت مشهورة بالزوجية

المطلب الرابع في اللواحق وفيه مقاصد الاول في تعقيب الاقرار بالاقرار اذا كان في يده دار على ظاهر التملك فقال هذه لفلان بل لفلان قضي بها للاول وغرم قيمتها للثاني لانه حال بينه وبينها فهو كالمتلف وكذا لو قال غصبتها من فلان بل من فلان ولو قال غصبتها من فلان وهي لفلان لزمه تسليمها الى المغصوب منه ولا يضمن للمالك كما لو كانت دار بيد غيره واقر بها الخارج لآخر وكذا لو قال هذه لزيد غصبتها من عمرو ولو اقر ...

[illegible]

الا هذا القفص صح وكان كالاستثناء بل اظهر وكذا لو قال هذه الدار لفلان والبيت لي او الخاتم له
والفص لي اذا اتصل الكلام ولو قال هذه العبيد له الا واحدا او الا كلف لي فان عين صح ولو انكر المقر له
كان القول قول المقر مع يمينه وكذا لو قال الا واحدا منهم وعين الميت قبل منه ومع المنازعة فالقول
قول المقر مع يمينه التفريع على القاعدة الثانية اذا قال له الف الا درهما فان منعنا الاستثناء من
غير الجنس فهو اقرار بتسع مائة وتسعة وتسعين درهما وان جوزناه كان تفسير الالف اليه فان فسرها بشيء
يصح وضع قيمة الدرهم منه صح وان كان يستوعب قيل يبطل الاستثناء لانه تعقيب الاقرار بما يبطله فيصح
الاقرار ويبطل المبطل وقيل لا يبطل ويكلف تفسيرا بما يبقى منه بقية بعد اخراج قيمة الدرهم
ولو قال الف درهم الا ثوبا فان اعتبرنا الجنس بطل الاستثناء وان لم نعتبره كلفنا المقر بيان قيمة الثوب فان
بقي بعد قيمته من الالف شيء صح والا كان فيه الوجهان ولو كانا مجهولين كقوله له الف الا شيئا كلف تفسيرهما
وكان النظر فيهما كما قلنا التفريع على الثالثة لو قال له درهم الا درهما لم يقبل الاستثناء ولو قال
درهم ودرهم الا درهما فان قلنا الاستثناء يرجع الى الجملتين كان اقرارا بدرهم وان قلنا يرجع الى الجملة الاخيرة
وهو الصحيح كان اقرارا بدرهمين وبطل الاستثناء النظر الثاني في المقر ولا بد ان يكون مكلفا
مختارا جائز التصرف ولا يعتبر عدالته فالصبي لا يقبل اقراره ولو كان باذن وليه اما لو اقر بما له ان يفعله
كالوصية صح ولو اقر المجنون لم يصح وكذا المكره والسكران اما المحجور عليه للسفه فان اقر بمال لم يقبل ويقبل
فيما عداه كالخلع والطلاق ولو اقر بسرقة قبل في الحد لا في المال ولا يقبل اقرار المملوك بمال
ولا جناية توجب ارشا او قصاصا ولو اقر بمال تبع به اذا اعتق ولو كان مأذونا في التجارة فاقر بما يتعلق بها
قبل لانه يملك التصرف فيملك الاقرار ويؤخذ ما اقر به مما في يده وان كان اكثر لم يضمنه مولاه ويتبع به
اذا اعتق ويقبل اقرار المفلس وهل يشارك المقر له الغرماء او يأخذ حقه من الفاضل فيه تردد ويقبل
وصية المريض في الثلث وان اتهم على الورثة وكذا اقراره للوارث وللاجنبي مع التهمة على الاظهر
ويقبل اقرار المبهم ويلزم المقر بيانه فان امتنع حبس وضيق عليه حتى يبين قال الشيخ رحمه الله
يقال له ان لم تفسر جعلت ناكلا فان اصر احلف المقر له ولا يقبل اقرار الصبي بالبلوغ حتى يبلغ الحد الذي

٣١٣

الى غيرهما ولو كان له ورثة مشهورون لم يقبل اقراره في النسب **الثانية** اذا اقر بولد صغير فثبت
نسبه ثم بلغ فانكر لم يلتفت الى انكاره لتحقق النسب سابقا على الانكار **الثالثة** اذا اقر
الميت بولد له آخر فاقر بثالث ثبت نسب الثالث ان كانا عدلين ولو انكر الثالث الثاني لم يثبت
نسب الثاني لكن يأخذ الثالث نصف التركة ويأخذ الاول ثلث التركة والثاني السدس
وهو تكملة نصيب الاول ولو كان الاثنان معلومي النسب فاقرا بثالث ثبت نسبه ان كانا عدلين ولو انكر
الثالث احدهما لم يلتفت اليه وكانت التركة بينهم اثلاثا **الرابعة** لو كان للميت اخوة وزوجة
فاقرت له بولد كان لها الثمن فان صدقها الاخوة كانت التركة للولد دون الاخوة وكذا كل وارث
الظاهر اقر بمن هو اقرب منه دفع اليه جميع ما في يده ولو كان مثله دفع اليه من نصيبه بنسبة
نصيبه وان انكر الاخوة كان لهم ثلاثة الارباع وللزوجة الثمن باقي حصتها للولد **الخامسة** اذا مات
صبي مجهول النسب فاقر انسان ببنوته ثبت نسبه صغيرا كان او كبيرا سواء كان له مال او لم يكن وكان
ميراثه للمقر ولا يقدح في ذلك احتمال التهمة كما لو كان حيا وله مال ويسقط اعتبار التصديق
في طرف الميت لو كان كبيرا لانه في معنى الصغير وكذا لو اقر ببنوة مجنون فانه يسقط اعتبار تصديقه
لانه لا حكم لكلامه **السادسة** اذا ولدت امته ولدا فاقر ببنوته لحق به وحكم بحريته بشرط
ان لا يكون لها زوج ولو اقر بان احدى امتيه وعينه لحق به ولو ادعى الاخرى ان ولدها هو الذي
اقر به فالقول قول المقر مع يمينه ولو لم يعين ومات استخرج الشيخ بعين الوارث فان امتنع قرع بينهما
ولو قيل باستعمال القرعة بعد الوفاة مطلقا كان حسنا **السابعة** لو كان له اولاد ثلاثة من امة
فاقر ببنوة احدهم فان عينه كان حرا والاخران رق ولو اشتبه المعين توما او لم يعين استخرج
بالقرعة **الثامنة** لا يثبت النسب الا بشهادة رجلين عدلين ولا يثبت بشهادة رجل وامرأتين
على الاظهر ولا بشهادة رجل ويمين ولا بشهادة فاسقين ولو كانا وارثين **التاسعة** لو شهد
الاخوان وكانا عدلين بابن للميت ثبت نسبه وميراثه ولا يكون ذلك دورا ولو كانا فاسقين لم يثبت
النسب ولكن يستحق نصيبهما من الارث **العاشرة** لو اقر بوارثين اولى منه فصدقه كل واحد عن نفسه

٣١٥

سواء كان ذلك مما ترك للمشتري فهو مستحق على هذا التقدير قدر الثمن على اليقين وما فضل يكون

موقوفا

المقصد الثاني في تعقيب الاقرار بما يقتضي ظاهره الابطال وفيه مسائل الاولى اذا

قال له عندي وديعة وقد هلكت لم يقبل اما لو قال كان له عندي وديعة فانه يقبل ولو قال له علي مال من

خمر او خنزير لزمه المال الثانية اذا قال له علي الف ثم قال من ثمن مبيع لم اقبضه لزمه الالف

ولو وصل فقال له علي الف من ثمن مبيع ثم قال لم اقبضه قبل سواء عين المبيع او لم يعينه وفيه احتمال

للتسوية بين الصورتين ولعله اشبه الثالثة لو قال ابتعت بخيار او كفلت بخيار او ضمنت بخيار

قبل اقراره بالعقد ولم يثبت الخيار الرابعة اذا قال له علي عشرة دراهم ناقصة صح اذا اتصل الكلام

كالاستثناء ورجع في قدر النقيصة اليه وكذا لو قال دراهم زيف لكن يقبل تفسيره بما فيه فضة ولو فسره

بما لا فضة فيه لم يقبل الخامسة اذا قال له علي عشرة لا بل تسعة لزمه عشرة وليس كذلك لو

قال عشرة الا واحد السادسة اذا اشهد بالبيع وقبض الثمن ثم انكر فيما بعد وادعى انه اشهد تبعا للعادة

ولم يقبض قيل لا يقبل دعواه لانه مكذب لاقراره وقيل يقبل لانه ادعى ما هو معتاد وهو اشبه اذ

ليس هو مكذبا للاقرار بل مدعيا شيئا آخر فيكون على المشتري اليمين وليس كذلك لو شهد الشاهدان

بايقاع البيع ومشاهدة القبض فانه لا يقبل انكاره ولا يتوجه اليمين لانه اكذاب للبينة

المقصد الثالث في الاقرار بالنسب وفيه مسائل الاولى لا يثبت الاقرار بنسب الولد

الصغير حتى يكون البنوة ممكنة ويكون المقر به مجهولا ولا ينازعه فيه منازع فهذه قيود ثلاثة

فلو انتفى امكان الولادة لم يقبل كالاقرار ببنوة من هو اكبر منه او مثله في السن او اصغر منه بما لم

تجر العادة بولادته لمثله او اقر ببنوة ولد امرأة له وبينهما مسافة لا يمكن الوصول اليها

في مثل عمره وكذا لو كان الطفل معلوم النسب لم يقبل اقراره وكذا لو نازعه منازع في بنوته لم يقبل

الا ببينة ولا يعتبر تصديق الصغير وهل يعتبر تصديق الكبير ظاهر كلامه في النهاية لا وفي

المبسوط يعتبر وهو اشبه فلو انكر الكبير لم يثبت النسب ولا يثبت النسب في غير الولد الا بتصديق

المقر به واذا اقر بغير الولد للصلب ولا ورثة له وصدقه المقر به توارثا بينهما ولا يتعدى التوارث

٣١٣

لا فضل لاعلى الوجوه والعمل على الرواية ولو نقصت قيمة العبد قبل الحكم في العبد كذلك

الظفر فيه بينهما اما لو استدعى الرد ولم يبذل اجرة لم يكن للراد شيء لانه متبرع بالعمل **الثالثة**

اذا قال من رد عبدي فله دينار فرده جماعة كان الدينار لهم جميعا بالسوية لان العمل حصل من الجميع

واما لو قال من دخل داري فله دينار فدخلها جماعة كان لكل واحد دينار لان العمل حصل

من كل واحد **فروع الاول** لو جعل لكل واحد من ثلاثة جعلا ازيد من الآخر فجاؤا به جميعا

كان لكل واحد ثلث ما جعل له ولو كانوا اربعة كان له الربع او خمسة فله الخمس وكذا لو ساوى

بينهم في الجعل **الثاني** لو جعل لبعض الثلاثة جعلا معلوما ولبعضهم مجهولا فجاؤا به جميعا

كان لصاحب المعلوم ثلث ما جعل له وللمجهول ثلث اجرة مثله **الثالث** لو جعل لواحد جعلا على الرد فشاركه

آخر في الرد كان للمجعول له نصف الاجرة لانه عمل نصف العمل وليس للآخر شيء لانه متبرع وقال الشيخ

يستحق نصف اجرة المثل وهو بعيد **الرابع** لو جعل جعلا معينا على رده من مسافة معينة فرده

من بعضها كان له من الجعل بنسبة المسافة **ويلحق بذلك** مسائل التنازع وهي ثلاث **الاولى** لو قال

شارطتني فقال المالك لم اشارطك فالقول قول المالك مع يمينه وكذا القول قوله لو جاء باحد الآبقين

فقال المالك لم اقصد هذا **الثانية** لو اختلفا في الجعل وجنسه فالقول قول الجاعل مع يمينه وقال

الشيخ يثبت للعامل اجرة المثل ولو قيل يثبت اقل الامرين من الاجرة والقدر المدعى كان حسنا وكان بعض من

عاصرناه يثبت مع اليمين ما ادعاه الجاعل وهو خطأ لان فائدة يمينه اسقاط دعوى العامل لا تثبت ما

يدعيه الجاعل **الثالثة** لو اختلفا في السعي بان قال حصل في يدك قبل الجعل او لم يجعل لك فالقول

قول المالك تمسكا بالاصل **كتاب الايمان** والنظر في امور اربعة **الاول** ما به تنعقد لا تنعقد

الا بالله او باسمائه التي لا يشركه فيها غيره او مع امكان المشاركة ينصرف اطلاقها اليه فالاول كقولنا ومقلب

القلوب والذي نفسي بيده والذي فلق الحبة وبرأ النسمة والثاني كقولنا والله والرحمن والاول الذي ليس قبله شيء

والثالث كقولنا والرب والخالق والبارئ والرازق وكل ذلك ينعقد به اليمين مع القصد ولا تنعقد

بما لا ينصرف اطلاقه اليه كالموجود والحي والسميع والبصير وان نوى بها الحلف لانها مشتركة

٣١٧

النسب ولم يثبت الميراث ودفع إليهما ما في يده ولو تناكرا بينهما لم يلتفت إلى إنكارهما ولو أقر
بوارث أولى منه ثم أقر بآخر أولى منهما فإن صدقه المقر له الأول دفع المال إلى الثاني وإن كذبه دفع
المقر إلى الأول المال وغرم للثاني ولو كان الثاني مساويا للمقر به أولا ولم يصدقه الأول دفع المقر إلى
الثاني مثل نصف ما حصل للأول **الحادية عشر** لو أقر بزوج للميتة ولها ولد أعطاه
ربع نصيبه وإن لم يكن لها ولد أعطاه نصفه ولو أقر بزوج آخر لم يقبل ولو أكذب إقراره الأول غرم
للثاني مثل ما حصل للأول ولو أقر بزوجة للميت وله ولد أعطاها ثمن ما في يده وإن لم يكن له ولد أعطاها
الربع فإن أقر بأخرى غرم لها مثل نصف نصيبها إذا لم تصدقه الأولى ولو أقر بثالثة أعطاها
ثلث النصيب ولو أقر برابعة أعطاها الربع من نصيب الزوجية ولو أقر بخامسة وأنكر إحداهن
لم يلتفت إليه وغرم لها مثل نصيب واحدة منهن

كتاب الجعالة

والنظر في الإيجاب والأحكام واللواحق
أما الإيجاب فهو أن يقول من رد عبدي أو ضالتي أو فعل كذا فله كذا ولا يفتقر إلى قبول ويصح على كل عمل
محلل مقصود ويجوز أن يكون العمل مجهولا لأنه عقد جائز كالمضاربة وأما العوض فلا بد أن يكون معلوما بالكيل
أو الوزن أو العدد إن كان مما جرت العادة بعده ولو كان مجهولا ثبت بالرد أجرة المثل كأن يقول
من رد عبدي فله ثوب أو دابة ويعتبر في الجاعل أهلية الاستئجار وفي العامل إمكان تحصيل العمل ولو عين
الجعالة لواحد ورد غيره كان عمله ضائعا ولو تبرع أجنبي بالجعل وجب عليه الجعل مع الرد ويستحق الجعل بالتسليم
فلو جاء به إلى البلد ففر لم يستحق الجعل والجعالة جائزة قبل التلبس فإن تلبس فالجواز باق في طرف العامل
ولازم من طرف الجاعل إلا أن يدفع أجرة ما عمل ولو عقب الجعالة على عمل معين بأخرى وزاد في
العوض أو نقص عمل بالأخيرة **وأما الأحكام فمسائل الأولى** لا يستحق العامل الأجرة إلا إذا
بذلها الجاعل أولا ولو حصلت الضالة في يد إنسان قبل الجعل لزمه التسليم ولا أجرة وكذا لو سعى في
التحصيل تبرعا **الثانية** إذا بذل جعلا فإن عينه فعليه تسليمه مع الرد وإن لم يعينه لزمه مع الرد
أجرة المثل إلا في رد الآبق على رواية أبي سيار عن أبي عبد الله عليه السلام أن النبي عليه السلام جعل في الآبق
دينارا إذا أخذ في مصره وإن أخذ في غير مصره فأربعة دنانير وقال الشيخ رحمه الله في

٣١٦

الكافر كما تصح من المسلم وقال في الخلاف لا تصح وفي صحة التكفير منه تردد منشأه الالتفات الى اعتبار نية
القربة ولا تنعقد من الولد مع والده الا مع اذنه وكذا يمين المرأة والمملوك الا ان تكون اليمين في فعل
واجب او ترك قبيح ولو حلف احد الثلاثة في غير ذلك كان للاب والزوج والمالك حل اليمين ولا
كفارة ولو حلف بالصريح وقال لم ارد اليمين قبل منه ودين بنيته **الثالث** في متعلق اليمين وفيه
مطالب **الاول** لا تنعقد اليمين على الماضي نافية كانت او مثبتة ولا يجب بالحنث فيها الكفارة ولو
تعمد الكذب وانما تنعقد على المستقبل بشرط ان يكون واجبا او مندوبا او ترك قبيح او ترك مكروه
او مباح يتساوى فعله وتركه او يكون البر ارجح ولو خالف اثم ولزمته الكفارة ولو حلف على
ترك ذلك لم ينعقد ولم تلزمه الكفارة مثل ان يحلف لزوجته ان لا يتزوج ولا يتسرى او تحلف هي
انها لا تخرج معه ثم احتاجت الى الخروج ولا تنعقد على فعل الغير كما قال والله لتفعلن فانها
لا تنعقد في حق المقسم عليه ولا المقسم ولا تنعقد على مستحيل كقوله والله لاصعدن السماء بل تقع
لاغية وانما تقع على ما يمكن وقوعه ولو تجدد العجز انحلت اليمين كما لو حلف ليحج في هذه السنة فيعجز
المطلب الثاني في الايمان المتعلقة بالمأكل والمشرب وفيه مسائل **الاولى** اذا حلف لا شربت من
لبن عنزه ولا يأكل من لحمها لزمه الوفاء وبالمخالفة الكفارة الا مع الحاجة الى ذلك ولا
يتعداها التحريم وقيل يسري التحريم الى اولادها على رواية فيها ضعف **الثانية** اذا حلف لا اكل
طعاما اشتراه زيد لم يحنث باكل ما يشتريه زيد وعمرو ولو اقتسماه على تردد ولو اشترى كل واحد
منهما طعاما وخلطاه قال الشيخ ان اكل زيادة على النصف حنث وهو حسن ولو حلف لا يأكل تمرة
معينة فوقعت في تمر لم يحنث الا باكله اجمع او يتيقن اكلها ولو تلف منه تمرة لم يحنث باكل الباقي مع
الشك **الثالثة** اذا حلف ليأكلن هذا الطعام غدا فاكله اليوم حنث لتحقق المخالفة ولزمه
التكفير معجلا وكذا لو هلك الطعام قبل الغد او في الغد من جهته ولو هلك من غير جهته لم
يكفر **الرابعة** لو حلف لا شربت من الفرات حنث بالشرب من مائها سواء كرع منها او اغترف بيده
او باناء وقيل لا يحنث الا بالكرع منها والاول هو العرف **الخامسة** اذا حلف لا اكلت رؤسا انصرف

فلم يكن لها حرمة القسم ولو قال وقدرة الله وعلم الله فان قصد المعاني الموجبة للحال لم تنعقد اليمين وان
قصد كونه قادرا عالما جرى مجرى القسم بالله القادر العالم وكذا تنعقد بقوله وجلال الله وعظمة الله و
كبرياء الله وفي الكل تردد ولو قال اقسم بالله او احلف بالله كان يمينا وكذا لو قال اقسمت بالله او
حلفت بالله ولو قال اردت الاخبار عن يمين ماضية قبل لانه اخبار عن نيته ولو لم ينطق بلفظة الجلالة
لم تنعقد وكذا اشهد الا ان يقول بالله وفيه للشيخ قولان وكذا لو قال اعزم بالله فانه ليس من الفاظ
القسم ولو قال لعمر الله كان قسما وانعقدت اليمين ولا تنعقد اليمين بالطلاق ولا بالعتاق ولا بالتحريم ولا بالظهار
ولا بالحرم ولا بالكعبة والمصحف والقران ولا بالابوين ولا بالنبي ولا بالائمة عليهم السلام وكذا لو
الله فانه حلف بغير الله لانه قول يعتقد وهو بعيد ولا ينعقد اليمين الا بالنية ولو حلف من غير نية لم
ينعقد سواء كان بصريح او كناية وهي يمين اللغو والاستثناء بالمشية يقف اليمين عن الانعقاد اذا اتصل
باليمين او انفصل بما جرت العادة بان الحالف لم يستوف غرضه ولو تراخى عن ذلك من غير عذر لزمت اليمين
ولغا الاستثناء وفيه رواية مهجورة ويشترط في الاستثناء النطق ولا يكفي النية ولو قال لادخلن الدار
ان شاء زيد فقد علق اليمين على مشيته فان قال شئت انعقدت اليمين وان قال لم اشأ لم تنعقد ولو
جهل حاله اما بموت او غيبة لم تنعقد اليمين لفوات الشرط ولو قال لا دخلت الدار الا ان يشاء زيد فقد
عقد اليمين وجعل الاستثناء مشية زيد فان قال زيد قد شئت ان لا يدخل وقفت اليمين لان الاستثناء
من الاثبات نفي ولو قال لادخلن الا ان يشاء فلان فقال قد شئت ان لا يدخل فقد سقط حكم اليمين
لان الاستثناء من النفي اثبات ولا يدخل الاستثناء في غير اليمين وهل يدخل في الاقرار فيه تردد
والاشبه انه لا يدخل والحروف التي يقسم بها الباء والواو والتاء وكذا لو خفض ونوى القسم من دون
النطق بحرف القسم على تردد اشبهه الانعقاد ولو قال ها الله كان يمينا وفي ايمن الله تردد من حيث
هو جمع يمين ولعل الانعقاد اشبه لانه موضوع للقسم بالعرف وكذا ايم الله ومن الله وم الله
الثاني في الحالف ويعتبر فيه البلوغ وكمال العقل والاختيار والقصد فلا تنعقد يمين الصغير ولا
المجنون ولا المكره ولا السكران ولا الغضبان الا ان يملك نفسه و تنعقد اليمين بالقصد وتصح اليمين من

لتفل رحله وكذا البيت في استدامة اللبس والركوب اما التطيب ففيه التردد ولعل الاشبه انه يحنث
بالاستدامة وكذا لو قال لا دخلت فانه لا يحنث بالابتداء دون الاستدامة الثامنة اذا حلف لا دخلت هذه الدار فان
دخلها او شيئا منها او غرفة من غرفها حنث ولو نزل اليها من سطحها اما اذا ارتقى الى سطحها لم يحنث لو كان محجرا ولو
حلف لا ادخل بيتا فدخل غرفة لم يحنث ويتحقق الدخول اذا صار بحيث لو رد الباب كان من ورائه التاسعة
اذا حلف لا دخلت بيتا حنث بدخول بيت الحاضرة ولا يحنث بدخول بيت من شعر او ادم ويحنث بهما البدوي
ومن له عادة بسكناه ولو حلف لا دخلت دار زيد او لا كلمت زوجته او لا استخدمت عبده كان التحريم
تابعا للملك فمتى خرج شيء من ذلك عن ملكه زال التحريم اما لو قال لا دخلت دار زيد هذه تعلق التحريم
بالعين ولو زال الملك وفيه قول آخر بالمساواة والاول احسن الرابعة اذا حلف لا دخلت دارا فدخل دارا
كان دارا لم يحنث اما لو لا دخلت هذه الدار فانهدمت وصارت براحا قال الشيخ لا يحنث وفيه
اشكال من حيث تعلق اليمين بالعين فلا اعتبار بالوصف ولو حلف لا دخلت هذه الدار من هذا الباب فدخل منه
حنث ولو حول الباب عنها الى باب مستأنف فدخل بالاول قيل يحنث لان الباب الذي تناوله اليمين باق على
حاله ولا اعتبار بالخشب الموضوع وهو حسن ولو قال لا دخلت هذه الدار من بابها ففتح لها باب مستأنفا
فدخل به حنث لان الاضافة متحققة فيه الخامسة اذا حلف لا دخلت او لا اكلت او لا لبست اقتضى التأبيد
فان ادعى انه نوى مدة معينة دين بنيته ولو حلف لا دخل على زيد بيتا فدخل عليه وعلى عمرو ناسيا
او جاهلا بكونه فيه فلا حنث وان دخل مع العلم حنث سواء نوى الدخول على عمرو خاصة او لم ينو وفيه تردد للشيخ
رحمه الله فصل وهل يحنث بدخوله عليه في مسجد او في الكعبة قال الشيخ لا لان ذلك لا يسمى بيتا في
العرف وفيه اشكال يبنى على ما نعته دعوى العرف اما لو قال لا كلمت زيدا فسلم على جماعة فيهم
زيد وعزله بالنية صح وان اطلق حنث مع العلم السادسة قال الشيخ رحمه الله اسم البيت لا يقع على الكعبة
ولا على الحمام لان البيت ما جعل بازاء السكنى وفيه اشكال يعرف من قوله تعالى وليطوفوا بالبيت العتيق وفي الخبر
نعم البيت الحمام قول وكذا الدلالة والصفة المطلب الرابع في مسائل العقود الاول العقد اسم للايجاب
والقبول فلا يتحقق الا بهما فاذا حلف ليبيعن لم يبر الا مع حصول الايجاب والقبول وكذا

ما تحضر العادة باكله غالبا كرؤس البقر والغنم والابل لا يحنث برؤس الطيور والسمك والجراد
وفيه تردد ولعل الاحتمال فيهما بادي وكذا لو حلف لا ياكل لحما وهنا يقوى انه يحنث بالجميع ولو حلف
لا ياكل شحما لم يحنث بشحم الظهر ولو قيل يحنث كان حسنا وان قال لا ذقت شيئا فمضغه ولفظه
الشيخ يحنث وهو حسن السادسة اذا قال لا اكلت سمنا فاكله مع الخبز حنث وكذا لو اذابه على الطعام وبقي
متميزا اما لو حلف لا ياكل لبنا فاكل جبنا او سمنا او زبدا لم يحنث السابعة لو قال لا اكلت من هذه الحنطة
فطحنها دقيقا او سويقا لم يحنث وكذا لو حلف لا ياكل الدقيق فخبزه واكله وكذا لو حلف لا ياكل لحما
فاكل الية لم يحنث وهل يحنث باكل الكبد قال الشيخ فيه تردد الثامنة لو حلف لا ياكل بسرا فاكل منصفا
او لا ياكل رطبا فاكل منصفا حنث وفيه قول آخر ضعيف التاسعة اسم الفاكهة يقع على الرمان والعنب والرطب والتين
فمتى حلف لا ياكل فاكهة حنث باكل كل واحد من ذلك والبطيخ تردد والادام اسم لكل ما يؤتدم به ولو كان
ملحا او مائعا كالدبس او غير مائع كاللحم العاشرة اذا قال لا شربت ماء هذا الكوز لم يحنث الا بشرب
الجميع وكذا لو قال لا شربت ماءه ولو قال لا شربت ماء هذا البئر حنث بشرب البعض اذ لا يمكن صرفه
الى ارادة الكل وقيل لا يحنث وهو حسن الحادية عشرة لو قال لا اكلت هذين الطعامين لم يحنث
باحدهما وكذا لو قال لا اكلت هذا الخبز وهذا السمك لم يحنث الا باكلهما لان الواو العاطفة للجمع
فهي كالف التثنية وقال الشيخ لو قال لا كلمت زيدا وعمرا فكلم احدهما حنث لان الواو تنوب مناب
الفعل والاول اصح الثانية عشرة اذا حلف لا اكل خلا فاصطبغ به حنث ولو جعله في طبيخ
فاكل منه لم يحنث الثالثة عشرة لو قال لا شربت لك ماء من عطش فهو حقيقة في
تحريم الماء وهل يتعدى الى الطعام قيل نعم عرفا وقيل لا تمسكا بالحقيقة المطلب الثالث في
المسائل المتعلقة بالبيت والدخول والبيع الاولى اذا حلف على فعل فهو يحنث بابتدائه ولا يحنث باستدامته الا
ان يكون الفعل ينسب الى المدة كما ينسب الى الابتداء فاذا قال لا آجرت هذه الدار ولا بعتها ولا وهبتها تعلقت اليمين
بالابتداء لا بالاستدامة اما لو قال لا سكنت هذه الدار وهو ساكن بها او لا اسكنت زيدا وزيد فيها حنث
باستدامة السكنى او الاسكان ويبر بخروجه عقيب اليمين ولا يحنث بالعود للنقل

وحلف فإنه وإن لم يملك غيره ولو قال الحرمين لم يحل كان الاخير اجل قبل موته لان اطلاق الصفة يقتضيه وجودها
حال الحلف **السادسة** اذا حلف لا يشرب الماء او لا يكلم الناس [illegible] اليمين كل احد [illegible]
السابعة اسم المال يقع على العين والدين [illegible] فلو حلف ليتصدقن بماله لم يبر الا بالجميع **الثامنة**
على القرآن اسم الكلام وقال الشيخ رحمه الله لا يقع عرفا وهو مشكل بقوله تعالى حتى يسمع كلام الله
ولا يحنث بالكتابة والاشارة ولو حلف لا يكلم **التاسعة** الحلي يقع على الخاتم واللؤلؤ
لا تلبس الحلي حنث بلبس كل واحد منهما **العاشرة** السرى موطوء الامة واشترط الشيخ [illegible] **الحادية عشرة**
احلف لا تضرب فلان [illegible] كالغاية [illegible] قال الشيخ رحمه الله [illegible] عليها [illegible]
الاشكال [illegible] موضع [illegible] المراد والاكاذيب **الثانية عشرة** [illegible]
كان بفعلها [illegible] ولو حلف لا دخل الدار فدخل [illegible] سفينة فسار [illegible] دابة او حمله [illegible] تحقق
بالاكراه ولا مع النسيان [illegible] **المطلب الرابع** في اللواحق وفيه مسائل **الاولى** الايمان الصادقة كلها مكروهة
ما كذا الكراهة [illegible] على اليسير من المال نعم لو قصد دفع المظلمة جاز [illegible] وجب ولو كذب لكن [illegible] التورية
ويكون حوبا مع اليمين لا اثم ولا كفارة مثل ان يحلف لدفع ظالم عن انسان او ماله او عرضه **الثانية**
اليمين بالبراءة من الله سبحانه او من رسوله عليه السلام لا تنعقد ولا يجب بها كفارة و
يأثم ولو كان صادقا [illegible] كفارة ظهار [illegible] ولم اجد به شاهدا او في توقيع العسكري
الى محمد بن يحيى يطعم عشرة مساكين [illegible] ويستغفر الله ولو قال هو يهودي او نصراني او مشرك ان كان كذا
لم ينعقد وكان لغوا **الثالثة** لا يجب التكفير الا بعد الحنث [illegible] **الرابعة** لو اعطى الكفارة
كافرا او من يجب عليه نفقته [illegible] لم يجزئه [illegible] وكذا لو اخذ [illegible]
فان تبين [illegible] الاطلاع على [illegible] **الخامسة** [illegible] لا يجزئ في الكسوة الا
ما يسمى ثوبا ولو اعطاه قلنسوة او خفا لم يجزئ [illegible]
السادسة اذا مات وعليه كفارة مرتبة ولم يوص [illegible] اقل رقبة تجزئ وان اوصى بقيمة
تزيد عن ذلك ولم يجز الورثة كانت قيمة المجزئ من الاصل والزيادة من الثلث والكفارة

لو حلف ليهبن فللشيخ في الهبة قولان احدهما انه يبر بالايجاب وليس بمعتمد **الثانية** اطلاق
العقد ينصرف الى العقد الصحيح دون الفاسد فلا يبر بالبيع الفاسد لو حلف ليبيعن وكذا غيره **الثالثة**
قال الشيخ الهبة اسم لكل عطية متبرع بها كالهدية والنحلة والعمرى والوقف والصدقة ونحن نمنع الحكم
في العمرى والنحلة اذ ليستا الا المنفعة والهبة تتناول العين وفي الوقف والصدقة تردد منشأه مشابهة العرف
وافراد كل واحد باسم **الرابعة** اذا حلف لا يفعل لم يتحقق الحنث الا بالمباشرة فاذا قال لا بعت ولا اشتريت
فوكل فيه لم يحنث الا مالو قال لا بنيت بيتا فبناه البناء بامره او استيجاره قيل يحنث نظرا الى العرف والاقوى انه لا يحنث
لو قال لا ضربت فامر بالضرب لم يحنث وفي السلطان تردد اشبهه انه لا يحنث الا بالمباشرة ولو قال لا استخدم
فلانا فخدمه بغير اذنه لم يحنث ولو توكل لغيره في البيع او الشراء فيه تردد والاقرب الحنث لتحقق المعنى
المشتق منه **الخامسة** لو قال لا بعت الخمر فباعه قيل لا يحنث ولو قيل يحنث كان حسنا لان
[illegible] صورة البيع مرادة حلف لا يوقع الصورة وكذا لو قال لا بعت مال زيد قهرا او لو حلف
ليبيعن الخمر [illegible] **المطلب الخامسة في مسائل متفرقة الاولى** اذا لم يعين
وقتا فانه لم يتحقق الحنث الا عند غلبة الظن بالوفاة فيتعين فعل ذلك الوقت قبل ايقاعه كما اذا قال
لاقضين حقه لاعطينه شيئا لاصومن لاصلين **الثانية** اذا حلف ليضربن عبده مائة
سوط فشد مائة [illegible] الضغث في الوجه انصرف اليمين الى الضرب بالالة المعتادة كالسوط والخشبة
[illegible] الضرب [illegible] على نفس المضروب يجزي الضغث هذا اذا كان الضرب مصلحة
كالتي على اقامة الحد او التعزير المامور به اما التاديب على شيء من المصالح الدنيوية فالاولى العفو ولا كفارة وفي
الضغث ان [illegible] كل قضيب جسدا ويكفي ظن وصولها اليه ويحرم ما يسمى به ضاربا **الثالثة**
اذا حلف لا ركبت دابة العبد لم يحنث بركوبها لانها ليست له حقيقة وان اضيفت اليه فعلى المجاز اما لو قال
لا ركبت دابة المكاتب حنث بركوبها لان تصرف المولى ينقطع عن ماله وفيه تردد **الرابعة** البشارة اسم للخبر
الاول [illegible] فلو قال لاعطين من بشرني بقدوم زيد فبشره جماعة دفعة استحقوا ولو تتابعوا كان للاول
وليس كذلك لو قال من اخبرني فان الثاني مخبر كالاول **الخامسة** اذا قال لعبده ان دخلت دار فلان كذا [illegible]

مقدور الناذر فهو مختص بالعبادات كالحج والصوم والصلوة والهدي والصدقة والعتق اما
الحج فنقول لو نذره ماشيا لزم ويتعين من بلد النذر وقيل من الميقات ولو حج راكبا مع القدرة
اعاد ولو ركب بعضا قضى الحج ومشى ما ركب وقيل يجب في النذر مطلقا اعاده ماشيا وان كان معينا
بسنة لزمه كفارة خلف النذر والاول مروي ولو عجز الناذر عن المشي حج راكبا وهل يجب
عليه سياق بدنة قيل نعم وقيل لا يجب بل يستحب وهو الاشبه وحنث لو نذر ان يحج راكبا فمشى
ويقف ناذر المشي في السفينة لانه اقرب الى شبه المشي والوجه الاستحباب لان المشي يسقط هنا ما اذا
المشي عن ناذره بعد طواف النساء **فرع** لو نذر ان يمشي الى بيت الله الحرام انصرف الى بيت الله سبحانه بمكة
وكذا لو قال الى بيت الله واقتصر وفيه اشكال بالاطلاق الا ان ينوي الحرام ولو قال ان امشي الى بيت الله لا حاجا ولا معتمرا
قيل ينعقد بصدر الكلام وتلغو الضميمة وقال الشيخ يسقط النذر وفيه اشكال لان المشي الى بيت الله ليس
طاعة ولو قال ان امشي واقتصر فان قصد موضعا انصرف الى قصده وان لم يقصد لم ينعقد نذره لان
المشي ليس طاعة في نفسه ولو نذر ان يحج ولده او يحج عنه ثم مات حج بالولد او عنه من صلب ماله
ولو نذر ان يحج ولم يكن له مال فحج عن غيره اجزأ عنهما على تردد **مسائل الصوم** لو نذر صوم
ايام معدودة كان مخيرا بين التتابع والتفريق الا مع شرط التتابع والمبادرة بها افضل والتاخير جائز و
لا ينعقد نذر الصوم الا ان يكون طاعة فلو نذر صوم العيدين او احدهما لم ينعقد وكذا لو نذر
صوم ايام التشريق بمنى وكذا لو نذرت المرأة صوم حيضها وكذا لا ينعقد اذا لم يكن ممكنا كما لو نذر
يوم قدوم زيد سواء قدم ليلا او نهارا اما ليلا فلعدم الشرط واما نهارا فلعدم التمكن من صيام
اليوم المنذور وفيه وجه اخر ولو قال لله علي ان اصوم يوم قدومه دائما سقط وجوب
اليوم الذي جاء فيه ووجب صومه فيما بعد ولو اتفق ذلك اليوم في رمضان صامه عن رمضان
خاصة وسقط النذر فيه لانه كالمستثنى فلا يقضيه ولو اتفق ذلك يوم عيد افطر اجماعا و
في قضائه خلاف والاشبه عدم الوجوب ولو وجب على ناذر ذلك اليوم صوم شهرين
متتابعين في كفارة قال الشيخ صام في الشهر الاول عن الكفارة تحصيلا للتتابع فاذا صام

مخيرة اقتصر على اقل الخصال قيمة ولو اوصى بما هو اعلى ولم يجز الورثة فان خرج من الثلث فلا كلام والا اخرجت
قيمة اقل الخصال من الاصل وكمل الباقي من الثلث فان قام بما اوصى والا بطلت الوصية بالزائد واقتصر
على الدنيا **السابعة** اذا انعقدت يمين العبد فحنث وهو رق ففرضه الصوم في الكفارات مخيرها
ومرتبها ولو كفر بغيره من عتق او كسوة او اطعام فان كان بغير اذن المولى لم يجزه وان اذن اجزأه
وقيل لا يجزيه لانه لا يملك بالتمليك والاول اصح وكذا لو اعتق عنه المولى باذنه **الثامنة** لا ينعقد
يمين العبد بغير اذن المولى ولا يلزمه الكفارة وان حنث اذن له المولى في الحنث او لم ياذن اما لو اذن
له في اليمين فقد انعقدت فلو حنث باذنه فكفر بالصوم لم يكن للمولى منعه ولو حنث من غير اذنه كان له منعه
ولو لم يكن الصوم مضرا وفيه تردد **التاسعة** اذا حنث بعد الحرية كفر كالحر ولو حنث ثم اعتق فالاعتبار
بحال الاداء فان كان موسرا كفر بالعتق او الكسوة او الاطعام ولا ينتقل الى الصوم الا مع العجز عن
الاطعام هذا في المرتبة وفي المخيرة يكفر بأي خصالها

كتاب النذر

والنظر في الناذر والصيغة و
متعلق النذر ولواحقه اما **الناذر** فهو البالغ العاقل المسلم فلا يصح من الصبي ولا من المجنون ولا
من الكافر لتعذر نية القربة في حقه واشتراطها في النذر لكن لو نذر فاسلم استحب له الوفاء ويشترط
في نذر المرأة بالتطوع اذن الزوج وكذا يتوقف نذر المملوك على اذن المالك فلو بادر لم ينعقد
وان تحرر لانه وقع فاسدا وان اجاز المالك ففي صحته تردد اشبهه اللزوم ويشترط فيه القصد
فلا يصح من المكره ولا من السكران ولا الغضبان الذي لا قصد له واما **الصيغة** فهي اما بر او زجر او
تبرع فالبر قد يكون شكرا للنعمة كقوله ان اعطيت مالا او ولدا او قدم المسافر فلله علي كذا وقد
يكون دفعا للبلية كقوله ان برئ المريض او تخطاني المكروه فلله علي كذا والزجر ان يقول ان
فعلت كذا فلله علي كذا او ان لم افعل كذا فلله علي كذا والتبرع ان يقول لله علي كذا ولا ريب في
انعقاد النذر بالاولين وفي الثالثة خلاف والانعقاد اصح ويشترط مع الصيغة نية القربة فلو
قصد منع نفسه بالنذر لا لله لم ينعقد ولا بد ان يكون الشرط في النذر سائغا ان قصد الشكر او الزجر
طاعة ولا ينعقد النذر بالطلاق ولا بالعتاق واما **متعلق النذر** فضابطه ان يكون طاعة مقدورا

لانه الاستعمال الظاهر في عرف الشرع ولو نوى شيئاً لزم ولو نذر الهدي الى غير الموضعين لم ينعقد لانه

ليس بطاعة ولو نذر ان يهدي واقتصر انصرف الاطلاق في الهدي الى النعم وله ان يهدي اقل ما يسمى

من النعم هدياً وقيل كان له ان يهدي ولو بيضة وقيل يلزم ما يجزي في الاضحية والاول اشبه

ولو نذر ان يهدي الى بيت الله سبحانه غير النعم قيل يبطل النذر وقيل يباع ذلك ويصرف في

مصالح البيت اما لو نذر ان يهدي عبده او جاريته او دابته بيع ذلك وصرف ثمنه في مصالح

البيت او المشهد الذي نذر له وفي معونة الحاج او الزائرين ولو نذر نحر الهدي بمكة وجب وفهل يتعين التفرقة بها

قال الشيخ نعم عملاً بالاحتياط ولكن اتى ولو نذر نحره بغير هذين قال الشيخ لا ينعقد ويقوى انه ينعقد لانه قصد

الصدقة على فقراء تلك البقعة وهو طاعة ولو نذر ان يهدي بدنة فان نوى من الابل لزم وكذا لو لم ينو

لانها عبارة عن الانثى من الابل وكل من وجب عليه بدنة في نذر فان لم يجد لزمه بقرة فان لم يجد

فسبع شياه **واما اللواحق فمسائل الاولى** يلزم بمخالفة النذر المنعقد كفارة يمين وقيل

كفارة من افطر في شهر رمضان والاول اشهر وانما يلزم الكفارة اذا خالف عامداً مختاراً **الثانية** اذا نذر

صوم سنة معينة وجب صومها اجمع الا العيدين وايام التشريق ان كان بمنى ولا يصام هذه الايام

ولا تقضى ولو كان بغير منى لزمه صيام ايام التشريق ولو افطر عامداً لغير عذر في شيء من ايامه

قضاه وبنى ان لم يشترط التتابع وكفر ولو شرط استانف قال بعض الاصحاب ان

تجاوز النصف جاز البناء ولو فرّق وهو تحكم ولو كان لعذر كالمرض والحيض والنفاس بنى على ما مضى

ولا كفارة ولو نذر صوم الدهر صح ويسقط العيدان وايام التشريق ويفطر في السفر وكذا الحائض في ايام حيضها

ولا يجب القضاء اذ لا وقت له والسفر الضروري عذر لا ينقطع به التتابع وينقطع بالاختياري ولو نذر

سنة غير معينة كان مخيراً بين التوالي والتفريق ان لم يشترط التتابع وله ان يصوم اثني عشر شهراً و

الشهر اما عدة بين هلالين او ثلاثون يوماً ولو صام شوالاً وكان ناقصاً اتمه بيومين لا عن العيد و

قيل بيومين وهو حسن وكذا لو كان في ايام التشريق فصام ذا الحجة قضى يوم العيد وايام التشريق ولو كان

ناقصاً قضى خمسة ايام ولو صام سنة واحدة اتمها بشهر ويوم بدلاً عن شهر رمضان وعن العيد

من الثاني بنى على ما بقي من الأيام على النذر ويسقط التتابع وقال بعض المتأخرين يسقط التكليف بالصوم لعدم
امكان التتابع وينتقل الفرض الى الاطعام وليس شيئا والوجه صيام ذلك اليوم وان تكرر عن النذر
ثم لا يسقط به التتابع لا في الشهر الاول ولا الاخير لانه عذر لا يمكن الاحتراز منه ويتساوى في ذلك
تقدم وجوب التكفير على النذر وتاخره واذا نذر صوما مطلقا فاقله يوم وكذا لو نذر صدقة
اقتصر على اقل ما يتناوله الاسم ولو نذر الصيام في بلد معين قال الشيخ صام اين شاء وفيه تردد ومن
نذر ان يصوم زمانا كان خمسة اشهر ولو نذر حينا كان ستة اشهر ولو نوى غير ذلك عند النذر لزم
ما نوى **مسائل الصلوة** اذا نذر صلوة فاقل ما يجزيه ركعتان وقيل ركعة وهو حسن وكذا لو نذر
ان يفعل قربة ولم يعينها كان مخيرا ان شاء صام وان شاء تصدق بشيء وان شاء صلى ركعتين وقيل يجزيه ركعة
ولو نذر الصلوة في مسجد معين او مكان معين من المسجد لزم لانه طاعة اما لو نذر الصلوة في مكان لا مزية فيه
للطاعة على غيره قيل لا يلزم ويجب الصلوة ويجزي ايقاعها في كل مكان وفيه تردد ولو نذر الصلوة في وقت مخصوص لزم
مسائل العتق اذا نذر عتق عبد مسلم لزم النذر ولو نذر عتق كافر غير معين لم ينعقد وفي المعين
خلاف والاشبه انه لا يلزم ولو نذر عتق رقبة اجزأته الصغيرة والكبيرة والصحيحة والمعيبة اذا
لم يكن العيب موجبا للعتق ومن نذر ان لا يبيع مملوكا لزم النذر وان اضطر الى بيعه قيل لم يجز والوجه الجواز
مع الضرورة ولو نذر عتق كل عبد قديم لزمه عتاق من مضى عليه في ملكه ستة اشهر فصاعدا
مسائل الصدقة اذا نذر ان يتصدق واقتصر لزمه ما يسمى صدقة وان قل ولو قيد بقدر
تعين ولو قال بمال كثير كان ثمانين درهما ولو قال خطير او جليل فسره بما اراد ومع تعذر التفسير
بالموت يرجع الى الولي ولو نذر الصدقة في موضع معين وجب ولو صرفها في غيره اعاد الصدقة
بمثلها فيه ومن نذر ان يتصدق بجميع ما يملكه لزمه النذر فان خاف الضرر قوم ماله و
تصدق اولا فاولا حتى يعلم انه قام بقدر ما لزم ومن نذر ان يخرج شيئا من ماله في سبيل
الخير تصدق به على فقراء المؤمنين او في حج او في زيارة او في شيء من مصالح
المؤمنين **مسائل الهدي** اذا نذر ان يهدي بدنة انصرف الاطلاق الى الكعبة

لو شرب دم الصيد و اقتصر ولا بد من تكرار الاصطياد به متصفا بهذه الشرائط لتحقق حصولها
فيه ولا يكفي اتفاقها مرة ويشترط في المرسل شروط الاول ان يكون مسلما او بحكمه كالصبي فلو
ارسل المجوسي او الوثني لم يحل اكل ما يقتله وان ارسله اليهودي او النصراني فيه الخلاف انه لا يحل الثاني ان يرسله
للاصطياد فلو استرسل من نفسه لم يحل مقتوله نعم لو زجره عقيب الاسترسال فوقف ثم اغراه صح ولو لم
ينقطع بوقوفه وصار الاغراء سببا لاستنانه لا كذلك لو استرسل فاغراه الثالث ان يسمي عند ارساله
فلو ترك التسمية عمدا لم يحل ما يقتله ولا يضر لو كان نسيانا ولو ارسل واحد وسمى غيره لم يحل الصيد
مع قتله ولو سمى فارسل آخر كلبه ولم يسم واشتركا في قتل الصيد لم يحل الرابع ان لا يغيب
الصيد وحياته مستقرة فلو وجد مقتولا او ميتا بعد غيبته لم يحل لاحتمال ان يكون القتل
لا منه سواء وجد الكلب واقفا عليه او بعيدا منه ويجوز الاصطياد بالشرك والحبالة والشباك
لكن لا يحل منه الا ما تدركه فتذكيه ولو كان فيه سلاح وكذا السهم ان لم يكن فيه نصل ولا يخرق وقيل
يحرم ان يرمي الصيد بما هو اكبر منه وقيل بل يكره وهو اولى الثاني في احكام الاصطياد ولو ارسل المسلم
والوثني آلتيهما فقتلاه لم يحل سواء اتفقت آلتيهما مثل ان يرسلا كلبين او سهمين او اختلفا كان يرسل
احدهما كلبا والاخر سهما و سواء اتفقت الاصابة و وقت القتل او اختلف وقيل اذا كان اثر الكلب وحده لا اثر الاخر
قاتلا ولو اثخنه المسلم فلم تبق حياته مستقرة ثم ذففه الاخر حل لان القاتل المسلم ولو انعكس
الفرض لم يحل ولو اشتبه الحال حرم تغليبا للحرمة ولو كان مع المسلم كلبان فارسل احدهما
واسترسل الاخر فقتلا لم يحل ولو رمى سهما فاوصلته الريح الى الصيد فقتله حل وان اعانت الريح
بعمله وكذا لو اصاب السهم الارض ثم وثب فقتل ولا اعتبار في حل الصيد بارسال المعلم فان كان المرسل
مسلما فقتل حل ولو كان المعلم مجوسيا او وثنيا ولو كان المرسل غير مسلم لم يحل ولو كان المعلم مسلما ولو
ارسل كلبه على صيد وسمى فقتل غيره حل وكذا لو ارسل على صيود كبار فتفرقت عن صغار فقتلها
اذا كانت ممتنعة وكذا الحكم في الالة اما لو ارسله ولم يشاهد صيدا فاتفق اصابة الصيد لم يحل ولو
سمى سواء كان الالة كلبا او سهما لانه لم يقصد الصيد ... ارسال الكلب والسهم الى الذي قتل

ولم ينقطع التتابع بذلك لانه لا يمكنه الاحتراز منه ولو كان ممن قضى ايام التشريق ايضا ولو نذر

شهرا متتابعا وجب ان يتوخى ما يصح ذلك فيه واقله ان يصح فيه تتابع خمسة عشر يوما ولو شرع في ذي الحجة

لم يجز لان التتابع ينقطع بالعيد **الثالثة** اذا نذر ان يصوم اول يوم من شهر رمضان لم ينعقد نذره لانه

صيام مستحق بغير النذر وفيه تردد **الرابعة** نذر المعصية لا ينعقد ولا يجب به كفارة مثل ان ينذر ان يذبح

ابا كان او اما او ولدا او نسيبا او اجنبيا وكذا لو نذر ليقتلن بريا او ليظلمنّ او نذر ان يشرب خمرا او يرتكب محظورا او يترك

فرضا ولو نذر ان يطوف على اربع فقد مر في باب الحج والاقرب انه لا ينعقد **الخامسة**

اذا عجز الناذر عما نذره سقط فرضه فلو نذر الحج فصد سقط النذر وكذا لو نذر صوما فعجز لكن روي في هذا ان يتصدق

عن كل يوم بمد من طعام **السادسة** العهد حكمه حكم اليمين وصورته ان يقول عاهدت الله او علي عهد الله

انه متى كان كذا فعلي كذا فان كان ما عاهد عليه واجبا او مندوبا او ترك مكروه او اجتناب محرم

لزم ولو كان بالعكس لم يلزم ولو عاهد على مباح لزم كاليمين ولو كان فعله اولى او تركه

فليفعل الاولى ولا كفارة وكفارة المخالفة في العهد كفارة اليمين وفي رواية كفارة من افطر يوما

من شهر رمضان وهي الاشهر **السابعة** النذر والعهد ينعقدان بالنطق وهل ينعقدان بالضمير

والاعتقاد قال بعض نعم والوجه انهما لا ينعقدان الا بالنطق تم قسم الايقاعات

القسم الرابع في الاحكام وهو اثنا عشر كتابا

كتاب الصيد والذباحة

والنظر في الصيد يستدعي بيان امور ثلاثة **الاول** فيما يؤكل صيده وان قتل ويختص من الحيوان

بالكلب المعلم دون غيره من جوارح السباع والطير فلو اصطاد بغيره كالفهد والنمر وغيرهما من السباع

لم يحل منه الا ما ادرك ذكاته وكذا لو اصطاد بالبازي والعقاب والباشق وغير ذلك من جوارح

الطير معلما كان او غير معلم ويجوز الاصطياد بالسيف والرمح والسهام وكل ما فيه نصل ولو اصاب

معترضا فقتل حل وكذا كل ما قتله المعراض اذا خرق اللحم وكذا السهم الذي لا نصل فيه اذا كان حادا فخرق

اللحم ويشترط في الكلب لاباحة ما يقتله ان يكون معلما ويتحقق ذلك بشروط ثلاثة ان يسترسل

اذا ارسله وينزجر اذا زجره وان لا يأكل ما يمسكه فان اكل نادرا لم يقدح في اباحة ما يقتله وكذا لو

الذبح جاز بما يفري اعضاء الذبيحة ولو كانت ليطة او خشبة او مروة او زجاجة وهل تقع الذكاة بالظفر او السن مع الضرورة قيل نعم لان المقصود يحصل وقيل لا لمكان النهي ولو كان منفصلا

واما الكيفية فالواجب قطع الاعضاء الاربعة المرى وهو مجرى الطعام والحلقوم وهو مجرى النفس والودجان وهما عرقان محيطان بالحلقوم ولا يجزي قطع بعضها مع الامكان هذا في قول مشهور وفي الرواية اذا قطع الحلقوم وخرج الدم فلا باس ويكفي في المنحور طعنه في ثغرة النحر وهي وهدة اللبة ويشترط فيها شروط اربعة

الاول ان يستقبل بها القبلة مع الامكان فان اخل عامدا كانت ميتة ولو كان ناسيا صح وكذا لو لم يعلم جهة القبلة

الثاني التسمية وهو ان يذكر الله سبحانه فلو تركها عامدا لم يحل ولو نسي لم يحرم

الثالث اختصاص الابل بالنحر وما عداها بالذبح في الحلق تحت اللحيين فان نحر المذبوح او ذبح المنحور فمات فلم يحل ولو ادركت ذكاته فذكي حل وفيه تردد اذ لا استقرار للحيوة بعد الذبح او النحر وفي ابانة الراس عامدا خلاف اظهره الكراهة وكذا سلخ الذبيحة قبل بردها او قطع شيء منها ولو انفلت الطير جاز ان يرميه بنشاب او رمح او سيف فان سقط وادرك ذكاته ذبحه والا كان حلالا

الرابع الحركة بعد الذبح كافية في الذكاة وقال بعض لابد مع ذلك من خروج الدم وقيل يجزي احدهما وهو اشبه ولا يجزي خروج الدم متثاقلا اذا انفرد عن الحركة الدالة على الحيوة ويستحب في ذبح الغنم ان تربط يداه ورجل واحدة وتطلق الاخرى ويمسك شعره او صوفه حتى يبرد وفي البقر يعقل يداه ورجلاه ويطلق ذنبه وفي الابل تربط اخفافه الى اباطه وتطلق رجلاه وفي الطير ان يرسل بعد الذباحة وذبح الاضحية فيما بين طلوع الشمس ... ويكره الذباحة ليلا مع الضرورة وبالنهار يوم الجمعة الى الزوال وان تنخع الذبيحة وان تقلب السكين فتذبح الى فوق وقيل فيهما يحرم والاول اشبه وان يذبح حيوان وآخر ينظر اليه

واما اللواحق فمسائل **الاولى** ما يباع في اسواق المسلمين من الذبائح واللحوم يجوز شراؤه ولا يلزم الفحص عنه **الثانية** كلما يتعذر ذبحه او نحره من الحيوان اما لاستعصائه او لحصوله في موضع لا يتمكن المذكي من الوصول الى موضع الذكاة وخيف فوته جاز ان يعقر بالسيف او

او الة في غير موضع الذكاة هو كل ما كان ممتنعاً وحشياً كان او انسياً وكذلك ما يصول من البهائم او
يتردى في بئر وشبهها ويتعذر ذبحه او نحره فانه يكفي عقرها في استباحتها ولا يختص العقر حينئذ بموضع
من جسدها ولو رمى فرخاً لم ينهض فقتله لم يحل وكذا لو رمى طائراً او فرخاً لم ينهض فقتلهما حل الطائر
دون الفرخ ولو تقاطعته الكلاب قبل ادراكه لم يحرم ولو رمى صيداً فتردى من جبل او وقع في الماء فمات لم
يحل لاحتمال ان يكون موته من السقطة نعم لو صيره حياته غير مستقرة حل لانه يجري مجرى المذبوح و
لو قطعت الالة منه شيئاً كان ما قطعته ميتة ويذكى ما بقي ان كانت حياته مستقرة ولو قطعته بنصفين
فلم يتحركا فهما حلال ولو تحرك احدهما فالحلال هو وقيل يؤكلان ان لم يكن في المتحرك حياة مستقرة وفي
رواية يؤكل ما فيه الراس وفي اخرى يؤكل الاكبر دون الاصغر وكلاهما شاذ **الثالث في اللواحق** وفيه
مسائل **الاولى** الاصطياد بالالة المغصوبة حرام ولا يحرم الصيد ويملكه الصايد دون صاحب الالة وعليه
اجرة مثلها سواء كانت كلباً او سلاحاً **الثانية** اذا عض الكلب صيداً كان موضع العضة نجساً
يجب غسله على الاصح **الثالثة** اذا ارسل كلبه او سلاحه فجرحه وادركه حياً فان لم يكن حياته
مستقرة فهو بحكم المذبوح والاخبار ادنى ما تدرك ذكاته ان يجده يركض رجله او تطرف عينه او
يتحرك ذنبه وان كانت مستقرة والزمان يتسع لذبحه لم يحل اكله حتى يذكى وقيل ان لم يكن معه ما يذبح
ترك الكلب يقتله ثم ياكله ان شاء اما اذا لم يتسع الزمان لذبحه فهو حلال ولو كانت حياته مستقرة واذا صيره
الرامي غير ممتنع ملكه وان لم يقبضه فلو اخذه غيره لم يملكه الثاني ودفعه الى الاول **واما الذباحة**
فالنظر فيها اما في الاركان واما في اللواحق **واما الاركان فثلاثة** الذابح والالة وكيفية الذبح و
اما الذابح فيشترط فيه الاسلام او حكمه فلا يتولاه الوثني ولو ذبح كان المذبوح ميتة وفي الكتابي
روايتان اشهرهما المنع فلا تؤكل ذباحة اليهودي ولا النصراني ولا المجوسي وفي رواية ثالثة يؤكل ذباحة الذمي اذا سمعت تسميته
وهي مطرحة وتذكية المسلمة والخصي والجنب والحائض وولد المسلم وان كان طفلاً اذا احسن ولا يشترط
الايمان وفيه قول بعيد باشتراطه نعم لا يصح ذباحة المعادي لاهل البيت عليهم السلام كالخوارج
وان اظهر الاسلام **اما الالة** فلا تصح التذكية الا بالحديد ولو لم يوجد وخيف موت الذبيحة

الحياة بعد الذبح فهو حلال وان اتفق الموت قبله فهو حرام ولو اشتبه الحال اعتبر بالحركة بعد الذبح او خروج الدم
المعتدل وفي الوجه تغليب الحرمة الثاني فيما تقع عليه الذكاة وهي تقع على كل حيوان مأكول بمعنى انه
يكون طاهرا بعد الذبح ولا تقع على حيوان نجس العين كالكلب والخنزير بمعنى انه يكون باقيا على نجاسته بعد
الذبح وما خرج عن القسمين فهو اربعة اقسام الاول المسوخ لا تقع عليها الذكاة كالفيل والدب والقرد وقال
المرتضى يقع الثاني الحشرات كالفأرة وابن عرس والضب وفي وقوع الذكاة عليها تردد اشبهه انه لا يقع الثالث
الآدمي لا تقع عليه الذكاة لحرمته ويكون ميتة ولو ذكي الرابع السباع كالاسد والنمر والفهد
والثعلب وفي وقوع الذكاة عليها تردد والوقوع اشبه وتطهر بمجرد الذكاة وقيل لا تستعمل مع الذكاة
حتى تدبغ الثالث في مسائل من احكام الصيد وهي عشر الاولى ما يثبت في آلة الصائد كالحبالة
والشبكة يملكه ناصبها وكذا كل ما يعتاد الاصطياد به ولا يخرج عن ملكه بانفلاته بعد اثباته
نعم لا يملكه بتوحله في ارضه ولا بتعشيشه في داره ولا بوثوب السمكة الى سفينته ولو اتخذ موحلة
للصيد فنشب بحيث لا يمكنه التخلص لم يملكه بذلك لانها ليست آلة معتادة وفيه تردد ولو
اغلق عليه بابا ولا مخرج له او في مضيق لا يتعذر قبضه ملكه وفيه ايضا اشكال ولعل الاشبه
انه لا يملك هنا الا مع القبض باليد او الآلة ولو اطلق الصيد من يده لم يخرج عن ملكه فان
نوى اطلاقه وقطع نيته عن ملكه هل يملكه غيره باصطياده الاشبه لا لانه لا يخرج عن
ملكه بنية الاخراج وقيل يخرج كما لو وقع منه شيء حقير فاهمله فانه يكون كالمبيح له
ولعل بين الحالتين فرقا الثانية اذا امكن الصيد التحامل طائرا او عاديا بحيث لا يقدر عليه
الا باتباع المتضمن للاسراع لم يملكه الاول وكان لمن امسكه الثالثة اذا رمى الاول صيدا
فاثبته وصيره في حكم المذبوح ثم قتله الثاني فهو للاول ولا شيء على الثاني الا ان يفسد لحمه
او شيئا منه ولو رماه الاول فلم يثبته ولا صيره في حكم المذبوح ثم قتله الثاني فهو للثاني دون الاول
وليس على الاول ضمان شيء مما جناه ولو اثبته الاول ولم يصيره في حكم المذبوح فقتله الثاني
فهو ميتة فان كان اصاب محل الذكاة فذكاه على الوجه فهو للاول وعلى الثاني الارش وان اصابه في

او غيرها مما يحتاج ويحل وان لم يصادف العقر موضع التذكية الثالثة اذا قطعت رقبته بالسيف او قطعت بعض
اعضاء الذبيحة فان كانت حياتها مستقرة ذبحت وحلت بالذبح والا كانت ميتة ومعنى المستقرة التي يمكن
ان تعيش مثلها اليوم والايام وكذا لو عقرها السبع ولو كانت الحياة غير مستقرة وهي التي تقضي عنها بما لا
تتصل بالذباحة لان حركتها كحركة المذبوح الرابعة اذا نذر اضحية معينة زال ملكه عنها ولو اتلفها
كان عليه قيمتها ولو نذرها اضحية وهي سليمة فعابت فذبحها على ما بها او اجزأته ولو ضلت او عطبت من غير تفريط
لم يضمن الخامسة لو نذر اضحية فذبحها الغير عنه ولو نوى صاحبها لم يجزئ عنه ولو نوى عنه اجزأه وان
لم يأمره السادسة اذا نذر الاضحية وصارت واجبة لم يسقط استحباب الاكل السابعة ذكاة السمك
اخراجه من الماء حيا ولو وثب فاخذه قبل موته حل ولو ادركه بنظره فيه خلاف اشبهه انه لا يحل ولو
اخرجه حيا او شبكة فمات في يده حل ولا يحل اكل ما يوجد في بطنه حتى يعلم انه مات بعد اخراجه من الماء
ولو اخذ عيده في الماء فمات لم يحل وان كان ناشبا في الالة لانه مات فيما فيه حياته وهل يحل اكل السمك
حيا قيل لا والوجه الجواز لانه مذكى ولو نصب شبكة فمات بعض ما حصل فيها واشتبه الحي بالميت
قيل حل الجميع حتى يعلم الميت بعينه وقيل يحرم الجميع تغليبا للحرمة والاول حسن الثامنة
ذكاة الجراد اخذه ولا تشترط التسمية في اخذه الا الاسلام ولو مات قبل اخذه لم يحل وكذا لو وقع في
اجمة نار فاحرقتها وفيها جراد لم يحل وان قصد المحرق ولا يحل الدبا حتى يستقل بالطيران فلو اخذ
قبل استقلاله لم يؤكل التاسعة ذكاة الجنين ذكاة امه ان تمت خلقته وقيل ولم تلجه الروح ولو
قبله لم يكن بد من تذكيته وفيه اشكال ولو لم يتم خلقته لم يحل اصلا ومع الشرطين يحل بتذكية امه
وقيل لو خرج حيا ولم يتسع الزمان لتذكيته حل اكله والاول اشبه خاتمة تشتمل على اقسام الاولى في
مسائل من احكام الذباحة وهي ثلاث الاولى يستحب متابعة الذبح حتى يستوفي الاعضاء الاربعة فلو قطع
بعض الاعضاء الاربعة وارسله الحيوان ثم ادركه ثم استأنف قطع الباقي حرم لانه لم يبق فيه حيوة
مستقرة ويمكن ان يقال يحل لان ازهاق روحه بالذبح لا غير فهو وان الثانية لو اخذ الذابح في
الذبح فانتزع اخر حشوته معا كان ميتا وكذا كل فعل لا تستقر معه الحيوة الثالثة اذا تيقن بقاء الحيوة

او كلبا او غيرهما لا يؤكل وكذا لو رمى سهما الى فوق فاصاب صيدا وكذا لو مر بحجر ثم عاد

فيه طائرا فقتله فان صيده وكذا لو ارسل كلبا ليلا فقتل لانه لم يقصد الارسال فجرى مجرى استرساله

الثامنة الطائر اذا اصيب مقصوصا لم يملكه الصائد وكذا مع اثر يد على الملك وان كان

جناحه فهو لصاحبه الا ان يكون له مالك وعلى هذا لو انتقلت الطيور من برج الى اخر لم يملكها

الثاني **التاسعة** ما يقطع من السمك بعد اخراجه من الماء ذكي سواء مات او وقع في الماء

مستقر الحياة لانه مقطوع بعد تذكيته **العاشرة** اذا اصابا صيدا دفعة فان اثبتاه فهو لهما

ولو كان احدهما جارحا والاخر مثبتا فهو لمثبته ولا ضمان على الجارح لان جنايته لم تصادف ملكا لغيره ولو جهل

المثبت منهما فالصيد بينهما ولو قيل يستخرج بالقرعة كان حسنا

كتاب الاطعمة والاشربة

والنظر فيه يستدعي بيان اقسام ستة **الاول** في حيوان البحر ولا يؤكل منه الا ما كان سمكا له

فلس سواء بقي عليه كالشبوط والبياح او لم يبق كالكنعت اما ما ليس له فلس في الاصل كالجري ففيه روايتان

اشهرهما التحريم وكذا الزمار والمارماهي والزهو لكن اشهر الروايتين هنا الكراهية ولا يؤكل الربيثا والطمر

والطبراني والابلامي ولا تؤكل السلحفاة ولا الضفادع ولا السرطان ولا شيء من حيوان البحر ككلبه

وخنزيره ولو وجد في جوف سمكة اخرى حلت ان كانت من جنس ما يحل والا فهي حرام وبهذا روايتان

طريق احدهما السكوني والاخرى مرسلة ومن المتاخرين من منع استنادا الى عدم اليقين بموتها

في الماء وما تضمنته الرواية صحيح استصحابا بحال الحياة ولو وجد في جوف حية اكلت ان لم يكن تسلخت

ولو تسلخت لم تحل والوجه انها لا تحل الا ان تقذفها والسمكة تضطرب ولو اعتبر

مع ذلك اخذها حية لتحقق الذكاة كان حسنا ولا يؤكل الطافي وهو ما يموت في الماء سواء مات

بسبب كضرب العلق او حرارة الماء او بغير سبب وكذا ما يموت في شبكة الصائد في الماء او حظيرته ولو

اختلط الميت بالحي بحيث لا يتميز قيل حل الجميع واجتنابه اشبه ولا يؤكل الجلال من السمك حتى يستبرأ بان يطعم في الماء

يوما وليلة طعما علفا طاهرا وبيض السمك المحلل حلال وبيض المحرم حرام ومع الاشتباه

يؤكل ما كان خشنا لا ما كان املس **القسم الثاني** في البهائم ويؤكل من الانسية الابل والبقر والغنم ويكره

عن المذبح فعليه قيمته ان لم يكن لميتته قيمة والا كان له الارش وان جرحه الثاني ولم يقتله فان ادرك ذكاته فهو حلال للاول وان لم يدرك ذكاته فهو ميتة لانه تلف من فعلين احدهما مباح والآخر محظور كما لو قتله كلب مسلم ومجوسي وما الذي يجب على الجارح فالذي يظهر ان الاول ان لم يقدر على ذكاته فعلى الثاني قيمته تامة معيبا بالعيب الاول وان قدر فاهمل فعلى الثاني نصف قيمته معيبا ولعل فقه هذه المسألة ينكشف باعتبار فرض نفرضه وهي دابة قيمتها عشرة جنى عليها فصارت تساوي تسعة ثم جنى آخر فصارت الى ثمانية ثم سرت الجنايتان ففيها احتمالات خمسة لا يخلو احدها من خلل وهو اما الزام الثاني بكمال قيمته معيبا لان جناية الاول غير مضمونة بتقدير ان يكون مباحا وهو ضعيف لانه مع اهمال التذكية جرى مجرى المشارك بجنايته واما التسوية في الضمان وهو حيف على الثاني او الزام الاول بخمسة ونصف والثاني بخمسة وهو حيف ايضا او الزام الاول بخمسة والثاني باربعة ونصف وهو تضييع على المالك او الزام كل واحد منهما بنسبة قيمته يوم جنى عليه وضم القيمتين وبسط العشرة عليهما فيكون على الاول عشرة اسهم من تسعة عشر من عشرة وهو ايضا الزام الثاني بزيادة لا وجه لها والاقرب ان يقال يلزم الاول خمسة ونصف والثاني اربعة ونصف لان الارش يدخل في قيمة النفس فيدخل نصف ارش جناية الاول في ضمان النصف عليه ونصف الارش مضمون فالضمان نصف القيمة وهذا ايضا لا يخلو من ضعف ولو كانت احدى الجنايتين من المالك سقط ما قابل جنايته وكان له مطالبة الآخر بنصيب جنايته **الرابعة** اذا كان الصيد يمتنع بامرين كالدراج والقبج يمتنع بجناحه وعدوه فكسر الرامي جناحه ثم كسر آخر رجله قيل هو لهما وقيل للآخر لان بفعله تحقق الاثبات والاخير اقوى **الخامسة** لو رمى الصيد اثنان فعقراه ثم وجد ميتا فان صادفاه ممتنعا فهو حلال وكذا ان ادركاه او احدهما فذكاه فان لم يدرك ذكاته ووجد ميتا لم يحل لاحتمال ان يكون الاول اثبته ولم يصيره في حكم المذبوح فقتله الآخر وهو غير ممتنع **السادسة** ما يقتله الكلب بالعقر يحل وكل ما يقتله بصدمه او غمه او اتعابه لا يحل **السابعة** لو رمى صيدا فقطعه نصفين او كلبا

كراهية الصرد والصوام والشقراق وان لم يحرم ولا باس بالحمام كله كالقماري والدباسي والورشان و
لا باس بالحجل والدراج والقبج والقطا والطيهوج والدجاج والكروان والكركي والصعو ويعتبر في
طير الماء ما يعتبر في الطير المجهول من غلبة الدفيف او مساواته للصفيف او حصول احد الامور الثلاثة القا[نصة]
او الحوصلة او الصيصية فيوكل مع هذه العلامات وان كان ياكل السمك ولو اعتلف احد هذه عذرة الانسان
محضا لحقه حكم الجلال ولم يحل حتى يستبرأ فتستبرأ البطة وما اشبهها بخمسة ايام والدجاجة وما اشبهها
ثلاثة ايام وما خرج عن ذلك يستبرأ بما يزول عنه حكم الجلل اذ ليس فيه شي موظف ويحرم الزنابير
والذباب والبق وبيض ما يوكل حلال وكذا بيض ما يحرم حرام ومع الاشتباه يوكل ما اختلف طرفاه
لا ما اتفق والمجثمة حرام وهي التي تجعل غرضا وترمى بالنشاب حتى تموت والمصبورة وهي التي تجرح
وتحبس حتى تموت القسم الرابع في الجامدات ولا حصر للمحلل منها فلنضبط المحرم وقد سلف
سطر في كتاب المكاسب ونذكر هنا خمسة انواع الاول الميتات وهي محرمة اجماعا
قد يحل منها ما لا تحله الحيوة فلا ينجس بالموت وهو الصوف والشعر والوبر والريش وهل يعتبر
فيها الجز الوجه انها ان جزت فهي طاهرة وان استلت غسل منها موضع الاتصال وقيل لا يحل
ما يقلع والاول اشبه والقرن والظلف والسن والبيض اذا اكتسى القشر الاعلى والانفحة وفي اللبن
روايتان احديهما الحل وهي اصحهما طريقا والاشبه التحريم لنجاسته بملاقاة الميت واذا اختلط الذكي
بالميتة وجب الامتناع منه حتى يعلم الذكي بعينه وهل يباع ممن يستحل الميتة قيل نعم وربما كان حسنا ان قصد
بيع الذكي حسب وكل ما ابين من حي فهو ميتة يحرم اكله واستعماله وكذا ما يقطع من اليات الغنم فانه لا يوكل
ولا يجوز الاستصباح به بخلاف الدهن النجس بوقوع النجاسة الثاني المحرمات من الذبيحة خمسة الطحال
والقضيب والفرث والدم والانثيان وفي المثانة والمرارة والمشيمة تردد اظهره التحريم لما فيها
من الاستخباث اما الفرج والنخاع والعلباء والغدد وذات الاشاجع وخرزة الدماغ والحدق
فمن الاصحاب من حرمها والوجه الكراهية ويكره الكلى واذنا القلب والعروق ولو شوي الطحال
مع اللحم ولم يكن مثقوبا لم يحرم اللحم وكذا لو كان اللحم فوقه اما لو كان مثقوبا وكان اللحم تحته حرم

الخيل والبغال والحمير الاهلية على تفاوت بينها في الكراهية وقد يعرض التحريم للمحلل من وجوه احدها
الجلل وهو ان يغتذي عذرة الانسان لا غير فيحرم حتى يستبرى وقيل يكره والتحريم اظهر وفي الاستبرا
خلاف والمشهور استبراء الناقة باربعين يوما والبقرة بعشرين وقيل كالناقة والاول اظهر والناقة في
الاربعين والاول اظهر والشاة بعشرة وقيل بسبعة والاول اظهر وكيفيته ان يربط ويطعم علفا
طاهرا هذه المدة الثاني ان يشرب لبن خنزيرة فان لم يشتد كره ويستحب استبراؤه بسبعة ايام وان اشتد
حرم لحمه ولحم نسله الثالث اذا وطى الانسان حيوانا ماكولا حرم لحمه ولحم نسله ولو اشتبه بغيره قسم فريقين و
اقرع عليه مرة بعد اخرى حتى يبقى واحدة ولو شرب شئ من هذه الحيوانات خمرا لم يحرم لحمه بل يغسل ويؤكل
ولا يؤكل ما في جوفه ولو شرب بولا لم يحرم ويغسل ما في بطنه ويؤكل ويحرم الكلب والسنور اهليا كان
او وحشيا ويكره ان يذبح بيده ما رباه من النعم ويؤكل من الوحشية البقر والكباش الجبلية
والحمر والغزلان واليحامير ويحرم منها ما كان سبعا وهو ما كان له ظفر او ناب يفترس به قويا كان
كالاسد والنمر والفهد والذئب او ضعيفا كالثعلب والضبع وابن آوى ويحرم الارنب
والضب والحشار كلها كالحية والفارة والعقرب والجرذان والخنافس والصراصر وبنات وردان
والبراغيث والقمل وكذا يحرم اليربوع والقنفذ والوبر والخز والفنك والسمور والسنجاب والعظاءة واللحكة
وهي دويبة تغوص في الرمل تشبه بها اصابع العذارى القسم الثالث في الطير والحرام منه
اصناف الاول ما كان ذا مخلاب قوي به على الطائر كالبازي والصقر والعقاب والشاهين
والباشق او ضعيفا كالنسر والرخمة والبغاث وفي الغراب روايتان وقيل يحرم الابقع
والكبير الذي يسكن الجبال ويحل الزاغ وهو غراب الزرع والغداف وهو اصغر منه الى
الغبرة ما هو الثاني ما كان صفيفه اكثر من دفيفه فانه يحرم ولو تساويا او كان الدفيف اكثر
لم يحرم الثالث ما ليس له قانصة ولا حوصلة ولا صيصية فهو حرام وما له احدها فهو حلال
ما لم ينص على تحريمه الرابع ما يتناوله التحريم عينا كالخفاش والطاوس ويكره الهدهد
وفي الخطاف روايتان والكراهية اشبه وتكره الفاختة والقبرة والحبارى واغلظ منه كراهية

استعمالها في المائعات وروي إذا أراد مواكلة المجوسي أمره بغسل يده وهي شاذة ولو وقعت ميتة لها نفس سائلة في

قدر نجس ما فيها وأريق المائع وغسل الجامد وأكل ولو عجن بالماء النجس عجين لم يطهر بالنار إذا خبز على

الأشهر **الرابع** الأعيان النجسة كالبول مما لا يؤكل لحمه نجساً كان الحيوان كالكلب والخنزير أو طاهراً

كالأسد والنمر وهل يحرم مما يؤكل قيل نعم إلا أبوال الإبل فإنه يجوز الاستشفاء بها وقيل يحل

الجميع لمكان طهارته والأحوط التحريم لاستخباثها **الخامس** ألبان الحيوان المحرم كلبن اللبوة

والذئبة والهرة ويكره لبن ما كان لحمه مكروهاً كالأتن مائعه وجامده وليس بمحرم **القسم السادس**

في اللواحق وفيه مسائل **الأولى** لا يجوز استعمال شعر الخنزير اختياراً فإن اضطر استعمل ما لا دسم فيه وغسل

يده ويجوز الاستقاء بجلود الميتة وإن كان نجساً ولا يصلي من مائها وترك الاستقاء أفضل **الثانية**

إذا وجد لحم ولا يدري أذكي هو أم ميت قيل يطرح في النار فإن انقبض فهو ذكي وإن انبسط فهو ميت

الثالثة لا يجوز أن يأكل الإنسان من مال غيره إلا بإذنه وقد رخص مع عدم الإذن في الأكل

من بيوت من تضمنته الآية إذا لم يعلم منه الكراهية ولا يحمل منه وكذا ما يمر به الإنسان من النخل

وكذا الزرع والشجر على تردد **الرابعة** من تناول خمراً أو شيئاً نجساً فبصاقه طاهر ما لم يكن متلوناً

بالنجاسة وكذا لو اكتحل بدواء نجس فدمعه طاهر ما لم يتلون بالنجاسة ولو جهل تلونه فهو على أصل الطهارة **الخامسة**

الذمي إذا باع خمراً أو خنزيراً ثم أسلم ولم يقبض الثمن فله قبضه **السادسة** يحل الخمر إذا انقلبت خلاً سواء كان

بعلاج أو من قبل نفسها وسواء كان ما يعالج به عيناً باقية أو مستهلكة وإن كان يكره العلاج ولا كراهية

فيما ينقلب من نفسه ولو ألقي في الخمر خل حتى يستهلكه لم يحل ولم يطهر وكذا لو ألقي في الخل خمر فاستهلكه الخل وقيل

يحل إذا ترك حتى يصير الخمر خلاً ولا وجه له **السابعة** أواني الخمر من الخشب والقرع والخزف غير المغضور لا يجوز

استعمالها لاستبعاد تخلصه والأقرب الجواز بعد إزالة العين وغسلها ثلاثاً **الثامنة** لا يحرم

شيء من الربوبات والأشربة وإن شم منه رائحة المسكر كرب الرمان والتفاح لأنه لا يسكر كثيره

التاسعة يكره أكل ما باشره الجنب والحائض إذا كانا غير مأمونين وكذا يكره أكل ما يعالجه

من لا يتوقى النجاسات وأن يسقى الدواب شيئاً من المسكرات ويكره الإسلاف في العصير

الثالث الاعيان النجسة كالعذرة النجسة وكذا كل طعام مزج بالخمر او النبيذ المسكر او الفقاع وان قل او وقع فيه نجاسة وهو مائع كالبول او باشره الكفار وان كانوا اهل ذمة على الاصح **الرابع** الطين فلا يحل شئ منه عدا تربة الحسين عليه السلام فانه يجوز للاستشفاء ولا يتجاوز قدر الحمصة والارمني رواية بالجواز وهي حسنة لما فيها من المنفعة المضطر اليها **الخامس** السموم القاتل قليلها وكثيرها اما ما لا يقتل القليل منه كالافيون والسقمونيا فان تناول القيراط والقيراطين الى اربع الدنانير في جملة حوائج المسهل فهذا لا باس لغلبة السلامة ولا يجوز التخطي الى موضع المخاطرة فيه كالمثقال من السقمونيا والكثير من شحم الحنظل والشوكران فانه لا يجوز لما يتضمن من تعجيل الرجا وفساد المزاج **القسم الخامس** في المائعات والمحرم منها خمسة **الاول** الخمر وكل مسكر كالنبيذ والبتع والفضيخ والنقيع والمزر والفقاع قليله وكثيره ويحرم العصير اذا غلا سواء غلا من قبل نفسه او بالنار ولا يحل حتى يذهب ثلثاه او ينقلب خلا وما مزج بها او باحدها وما وقع فيه من المائعات **الثاني** الدم المسفوح نجس فلا يحل شيئا وليس وما ليس بمسفوح كدم الضفادع والقراد وان لم يكن نجسا فهو حرام لاستخباثه وما لا يدفعه الحيوان المذبوح ويتخلف في اللحم طاهر ليس بنجس ولا حرام ولو وقع قليل من الدم كالاوقية فما دون في قدر وهي تغلي على النار قيل حل مرقها اذا ذهب الدم بالغليان ومن الاصحاب من منع الرواية وهو حسن اما ما هو جامد كاللحم والتوابل فلا باس به اذا غسل **الثالث** كلما حصل فيه شئ من النجاسات كالدم او البول او العذرة فان كان مائعا حرم وان كثر ولا طريق الى تطهيره وان كان له حالة جمود فوقعت النجاسة فيه جامدا كالدبس الجامد والسمن و القي النجاسة وكشط ما يكتنفها والباقي حل ولو كان المائع دهنا جاز الاستصباح به تحت السماء ولا يجوز تحت الاظلة وهل ذلك لنجاسة دخانه الاقرب لا بل هو تعبد ودواخن الاعيان النجسة عندنا طاهرة وكذا كلما احالته النار فصيرته رمادا او دخانا على تردد ويجوز بيع الادهان النجسة ويحل ثمنها لكن يجب اعلام المشتري بنجاستها وكذا ما يموت فيه حيوان له نفس سائلة اما ما لا نفس له كالذباب والخنافس فلا ينجس بموته ولا ينجس ما يقع فيه والكفار انجاس ينجس المائع بمباشرتهم له سواء كانوا اهل حرب او اهل ذمة على اشهر الروايتين وكذا لا يجوز استعمال اوانيهم التي استعملوها

لم يجد المضطر الا الادمي ميتا حل له امساك الرمق من لحمه ولو كان حيا محقون الدم لم يحل ولو كان
مباح الدم حل له منه ما يحل من الميتة ولو لم يجد المضطر ما يمسك رمقه سوى نفسه قيل ياكل
من المواضع اللحمة كالفخذ وليس شيئا اذ فيه دفع الضرر بالضرر ولا كذلك جواز قطع الاكلة
لان الجواز هنالك انما هو لقطع السراية وهنا احداث سراية ولو اضطر الى خمر وبول تناول البول ولم يتناول
الخمر ولو لم يجد الا الخمر قال الشيخ في المبسوط لا يجوز دفع الضرورة بها وفي النهاية يجوز وهو الاشبه ولا يجوز التداوي
بها ولا بشيء من الانبذة ولا بشيء من الادوية معها شيء من المسكر اكلا وشربا ويجوز عند الضرورة ان يتداوى بها للعين

خاتمة في الاداب يستحب غسل اليد قبل الطعام وبعده ومسح اليد بالمنديل والتسمية عند الشروع والحمد
عند الفراغ وان يسمي على كل لون على انفراده ولو قال بسم الله على اوله واخره اجزاء ويستحب الاكل باليمين
مع الاختيار وان يبدا صاحب الطعام وان يكون اخر من يمتنع وان يبدا بغسل اليد من على
يمينه ثم يدور عليهم الى الاخير وان يجمع غسالة الايدي في اناء واحد وان يستلقي الاكل بعد الاكل
ويجعل رجله اليمنى على رجله اليسرى ويكره الاكل متكئا والتملي من الماكل وربما كان الافراط
حراما لما يتضمن من الاضرار ويكره الاكل على الشبع والاكل باليسار ويحرم الاكل على مائدة يشرب عليها
شيء من المسكرات او الفقاع

كتاب الغصب

والنظر في السبب والحكم واللواحق اما الاول فالغصب هو
الاستقلال باثبات اليد على مال الغير عدوانا ولا يكفي رفع يد المالك ما لم يثبت الغاصب يده فلو منع غيره
من امساك دابته المرسلة فتلفت لم يضمن وكذا لو منعه من القعود على بساطه او منعه من بيع
متاعه فنقصت قيمته السوقية او تلفت عينه اما لو قعد على بساط غيره او ركب دابته ضمن ويصح
غصب العقار ويضمنه الغاصب ويتحقق غصبه باثبات اليد عليه مستقلا من دون اذن المالك وكذا
لو اسكن غيره فلو سكن الدار مع مالكها لم يضمن الاصل وقال الشيخ يضمن النصف وفيه تردد
لعدم الاستقلال من دون المالك ولو كان الساكن ضعيفا عن مقاومة المالك لم يضمن ولو كان المالك
غائبا ضمن وكذا لو مد بمقود دابة فقادها ضمن ولا يضمن لو كان صاحبها راكبا لها وغصب الامة الحامل
غصب لولدها لثبوت يده عليهما وكذا يضمن حمل الامة المبتاعة بالبيع الفاسد ولو تعاقبت الايدي الغاصبة

وان ليسا من على طهارة من يستحل شربه قبل ان يذهب ثلثاه اذا كان مسلما وقيل لا يجوز مطلقا والاول اشبه ويكره الاستشفاء بمياه الجبال الحارة ومن اللواحق النظر في حال الاضطرار كلما قلنا بالمنع من تناوله فالبحث فيه مع الاختيار ومع الضرورة يسوغ التناول لقوله تعالى فمن اضطر غير باغ ولا عاد فلا اثم عليه وقوله فمن اضطر في مخمصة غير متجانف لاثم فان الله غفور رحيم وقوله وقد فصل لكم ما حرم عليكم الا ما اضطررتم اليه فليكن النظر في المضطر وكيفية الاستباحة اما المضطر فهو الذي يخاف التلف لو لم يتناول وكذا لو خاف المرض بالترك وكذا لو خشي الضعف المؤدي الى التخلف عن الرفقة مع ظهور امارة العطب او ضعف الركوب المؤدي الى خوف التلف فحينئذ يحل له تناول ما يزيل تلك الضرورة ولا يختص ذلك نوعا من المحرمات الا ما سنذكره ولا يترخص الباغي وهو الخارج على الامام وقيل الذي يبغي الميتة ولا العادي وهو قاطع الطريق وقيل الذي يعدو شبعه واما كيفية الاستباحة فالمأذون فيه حفظ الرمق والتجاوز حرام لان القصد حفظ النفس وهل يجب التناول للحفظ قيل نعم وهو الحق فلو اراد التنزه والحال هذه لم يجز ولو اضطر الى طعام الغير وليس له الثمن وجب على صاحبه بذله لان في الامتناع اعانة على قتل المسلم وهل له المطالبة بالثمن قيل لا لان بذله واجب فلا يلزم العوض وان كان الثمن موجودا وطلب ثمن مثله وجب دفع الثمن ولا يجب على صاحب الطعام بذله لو امتنع من بذل العوض لان الضرورة المبيحة لافتراسه مجانا زالت بالتمكن من البذل وان طلب زيادة على الثمن قال الشيخ لا تجب الزيادة ولو قيل تجب كان حسنا لارتفاع الضرورة بالتمكن ولو امتنع صاحب الطعام والحال هذه جاز له قتاله دفعا لضرورة العطب ولو واطأه فاشتراه بازيد من الثمن كراهية لاراقة الدماء قال الشيخ لا يلزمه الا ثمن المثل لان الزيادة لم يبذلها اختيارا وفيه اشكال لان الضرورة المبيحة للاكراه ترتفع بامكان الاختيار ولو وجد ميتة وطعام الغير فان بذل له الغير طعامه بغير عوض او بعوض هو قادر عليه لم تحل الميتة ولو كان صاحب الطعام غائبا او حاضرا ولم يبذل وقوي صاحب الطعام على دفعه عن طعامه اكل الميتة وان كان صاحب الطعام ضعيفا لا يمنع اكل الطعام وضمنه ولم تحل الميتة وفيه تردد اذا لم يجد

لم يجد المضطر الا الآدمي ميتا حل له امساك الرمق من لحمه ولو كان حيا محقون الدم لم يحل ولو كان
مباح الدم حل له منه ما يحل من الميتة ولو لم يجد المضطر ما يمسك رمقه سوى نفسه قيل يأكل
من المواضع اللحمة كالفخذ وليس شيئا اذ فيه دفع الضرر بالضرر ولا كذلك جواز قطع الأكلة
لان الجواز هنالك انما هو لقطع السراية وهنا احتمال سراية ولو اضطر الى خمر وبول تناول البول ولو لم يتناول
الخمر ولو لم يجد الا الخمر قال الشيخ في المبسوط لا يجوز دفع الضرورة بها وفي النهاية يجوز وهو الاشبه ولا يجوز التداوي
بها ولا بشيء من الانبذة ولا بشيء من الادوية معها شيء من المسكر اكلا وشربا ويجوز عند الضرورة ان يتداوى بها للعين

خاتمة في الآداب يستحب غسل اليد قبل الطعام وبعده ومسح اليد بالمنديل والتسمية عند الشروع والحمد
عند الفراغ وان يسمي على كل لون على انفراده ولو قال بسم الله على اوله وآخره اجزأ ويستحب الاكل باليمنى
مع الاختيار وان يبدأ صاحب الطعام وان يكون آخر من يمتنع وان يبدأ بغسل اليد من على
يمينه ثم يدور عليهم الى الاخير وان يجمع غسالة الايدي في اناء واحد وان يستلقي بعد الاكل
ويجعل رجله اليمنى على رجله اليسرى ويكره الاكل متكئا والتملي من المأكل وربما كان الافراط
حراما لما يتضمن من الاضرار ويكره الاكل على الشبع والاكل باليسار ويحرم الاكل على مائدة يشرب عليها
شيء من المسكرات او الفقاع

كتاب الغصب

والنظر في السبب والحكم واللواحق اما الاول فالغصب هو
الاستقلال باثبات اليد على مال الغير عدوانا ولا يكفي رفع يد المالك ما لم يثبت الغاصب يده فلو منع غيره
من امساك دابته المرسلة فتلفت لم يضمن وكذا لو منعه من القعود على بساطه او منعه من بيع
متاعه فنقصت قيمته السوقية او تلفت عينه اما لو قعد على بساط غيره او ركب دابته ضمن ويصح غصب
العقار ويضمنه الغاصب ويتحقق غصبه باثبات اليد عليه مستقلا من دون اذن المالك وكذا
لو اسكن غيره فلو سكن الدار مع مالكها قهرا لم يضمن الاصل وقال الشيخ يضمن النصف وفيه تردد منشؤه
عدم الاستقلال من دون المالك ولو كان الساكن ضعيفا عن مقاومة المالك لم يضمن ولو كان المالك
غائبا ضمن وكذا لو مد بمقود دابة فقادها ضمن ولا يضمن لو كان صاحبها راكبا لها وغصب الامة الحامل
غصب لولدها لثبوت يده عليهما وكذا يضمن حمل الامة المبتاعة بالبيع الفاسد ولو تعاقبت الايدي الغا

وان استأمن على طفله من يستحل شربه قبل ان يذهب ثلثاه اذا كان مسلما وقيل لا يجوز مطلقا ولو
اشتبه ويكره الاستشفاء بمياه الجبال الحارة ومن اللواحق النظر في حال الاضطرار وكلما قلنا بالمنع تناوله
فالبحث فيه عن الاختيار وعند الضرورة يسوغ التناول لقوله تعالى فمن اضطر غير باغ ولا عاد فلا اثم عليه وقوله
فمن اضطر في مخمصة غير متجانف لاثم فان الله غفور رحيم وقوله وقد فصل لكم ما حرم عليكم الا ما اضطررتم
اليه فليكن النظر في المضطر وكيفية الاستباحة اما المضطر فهو الذي يخاف التلف لو لم يتناول
وكذا لو خشي المرض بالترك وكذا لو خشي الضعف المؤدي الى التخلف عن الرفقة مع ظهور امارة
العطب او ضعف الركوب المؤدي الى خوف التلف فحينئذ يحل له تناول ما يزيل تلك
الضرورة ولا يختص ذلك نوعا من المحرمات الا ما سنذكره ولا يترخص للباغي وهو الخارج على
الامام وقيل الذي يبغي الميتة ولا العادي وهو قاطع الطريق وقيل الذي يعدو شبعه واما كيفية
الاستباحة فالمأذون فيه حفظ الرمق والتجاوز حرام لان القصد حفظ النفس وهل يجب
التناول للحفظ قيل نعم وهو الحق فلو اراد التنزه والحال هذه خوف التلف لم يجز ولو اضطر الى طعام الغير
وليس له الثمن وجب على صاحبه بذله لان في الامتناع اعانة على قتل المسلم وهل له المطالبة بالثمن قيل لا لان
بذله واجب فلا يلزم العوض وان كان الثمن موجودا وطلب ثمن مثله وجب دفع الثمن ولا يجب على صاحب الطعام
بذله لو امتنع من بذل العوض لان الضرورة المبيحة لاقتساره مجانا زالت بالتمكن من
البذل وان طلب زيادة على الثمن قال الشيخ لا تجب الزيادة ولو قيل تجب كان حسنا لارتفاع
الضرورة بالتمكن ولو امتنع صاحب الطعام والحال هذه جاز له قتاله دفعا لضرورة العطب
ولو واطاه فاشتراه بازيد من الثمن كراهية لاراقة الدماء قال الشيخ لا يلزمه الا ثمن المثل
لان الزيادة لم يبذلها اختيارا وفيه اشكال لان الضرورة المبيحة للاكراه ترتفع بامكان
الاختيار ولو وجد ميتة وطعام الغير فان بذل له الغير طعامه بغير عوض او بعوض وهو قادر
عليه لم تحل الميتة ولو كان صاحب الطعام غائبا او حاضرا ولم يبذل وقوي صاحب الطعام على دفعه عن
اكل الميتة وان كان صاحب الطعام ضعيفا لا يمنع اكل الطعام وضمنه ولم تحل الميتة وفيه تردد اذا لم يجد

بالشمس ففي الضمان تردد ولعل الاشبه انه لا يضمن لان الريح والشمس كالمباشر فيبطل حكم السبب ومن الاسباب

القبض بالعقد الفاسد والقبض بالسوم فان القابض يضمن وكذا استيفاء المنفعة بالاجارة الفاسدة

سبب لضمان اجرة المثل **النظر الثاني في الحكم** يجب رد المغصوب ما دام باقيا ولو تعسر كالخشبة تستدخل في

البناء او اللوح في السفينة ولا يلزم المالك اخذ القيمة وكذا لو مزجه مزجا يشق تمييزه كمزج الحنطة بالشعير

او الدخن بالذرة ويكلف تمييزه واعادته ولو خاط ثوبه بخيوط مغصوبة فان امكن نزعها الزم ذلك وضمن

ما يحدث من نقص ولو خشي تلفها بانتزاعها لضعفها ضمن القيمة وكذا لو خاط بها جرح حيوان لحرمة

لم تنزع الا مع الامن عليه تلفا او شينا وضمنها ولو حدث في المغصوب عيب مثل تسويس التمر او تخريق

الثوب رده مع الارش ولو كان العيب غير مستقر كعفن الحنطة قال الشيخ يضمن قيمة المغصوب ولو قيل يرد

العين مع ارش العيب الحاصل ثم كلما ازداد دفع ارش الزيادة كان حسنا ولو كان بحاله رده ولا يضمن

القيمة السوقية فان تلف المغصوب ضمنه الغاصب بمثله ان كان مثليا وهو ما يتساوى قيمة اجزائه فان تعذر

المثل ضمن قيمته يوم الاقباض لا يوم الاعواز ولو اعوز فحكم الحاكم بالقيمة فزادت او انقصت لم يلزم

ما حكم به الحاكم وحكم بالقيمة وقت تسليمها لان الثابت في الذمة ليس الا المثل وان لم يكن مثليا ضمن قيمته

يوم الغصب وهو اختيار الاكثر وقال في ط يضمن اعلى القيم من حين الغصب الى حين التلف وهو

حسن ولا عبرة بزيادة القيمة ولا نقصانها بعد ذلك على تردد والذهب والفضة يضمنان بمثلهما

وقال الشيخ رحمه الله يضمنان بنقد البلد كما لو اتلف ما لا مثل له ولو تعذر المثل فان كان نقد البلد

مخالفا للمضمون في الجنس ضمنه بالنقد وان كان من جنسه واتفق المضمون والنقد وزنا صح وان كان

احدهما اكثر قوم بغير جنسه ليسلم من الربا ولا تظنن ان الربا يختص بالبيع بل هو ثابت في كل معاوضة

على ربويين متفقي الجنس ولو كان في المغصوب صنعة لها قيمة غالبا كان على الغاصب مثل

الاصل وقيمة الصنعة وان زاد عن الاصل ربويا كان او غيره لان للصنعة قيمة تظهر لو ازيلت

عنه واثاً ولو من غير غصب في ان كان الصنعة محرمة لم يضمن ولو كان المغصوب

دابة فجنى عليها الغاصب او غيره او غاب ... من قبل الله سبحانه ردها مع ارش النقصان ...

على المغصوب تخيّر المالك في الزام ايهم شاء او الزام الجميع بدلاً واحداً والحرّ لا يضمن بالغصب ولو كان صغيراً ولو اصابه
حرق او غرق او موت في يد الغاصب من غير تسبيبه لم يضمنه وقال في كتاب الجراح يضمنه الغاصب اذا كان صغيراً
وتلف بسبب كلدغ الحيّة والعقرب ووقوع الحائط ولو استخدم الحرّ لزمه الاجرة ولو حبس صانعاً لم يضمن
اجرته ما لم ينتفع به لان منافعه في قبضته ولو استأجره لعمل فاعتقله ولم يستعمله فيه تردد والاقرب
ان الاجرة لا تستقر لمثل ما قلناه ولا كذا لو استأجر دابة فحبسها بقدر الانتفاع ولا يضمن الخمر اذا
غصبت من مسلم ولو غصبها الكافر ويضمن اذا غصبت من الذمي متستراً ولو غصبها المسلم وكذا
الخنزير ويضمن الخمر بالقيمة عند مستحلها لا بالمثل ولو كان المتلف ذمياً على ذمي وفيه تردد **وهنا**
اسباب اخر يجب معها الضمان **الاول** مباشرة الاتلاف سواء كان المتلف عيناً كقتل الحيوان المملوك وتحريق
الثوب او منفعة كسكنى الدار وركوب الدابة وان لم يكن هناك غصب **الثاني** التسبيب وهو كل فعل يحصل
التلف بسببه كحفر البئر في غير الملك وكطرح المعاثر في المسالك لكن اذا اجتمع السبب والمباشر قدم المباشر في الضمان على
ذي السبب كمن حفر بئراً في ملك غيره عدواناً فدفع غيره فيها انساناً فضمان ما يجني بسببه على الدافع
ولا يضمن المكره المال وان باشر الاتلاف والضمان على من اكرهه لان المباشرة ضعفت مع الاكراه فكان ذو السبب
هنا اقوى ولو ارسل في ملكه ماء فاغرق مال غيره او اجج ناراً فيه فاحرق لم يضمن ما لم يتجاوز قدر حاجته
اختياراً مع علمه او غلبة ظنه ان ذلك موجب للتعدي الى الاضرار **ويتفرع** على السبب فروع
الاول لو القى صبياً في مسبعة او حيواناً يضعف عن الفرار ضمن لو قتله السبع **الثاني** لو
غصب شاة فمات ولدها جوعاً ففي الضمان تردد وكذا لو حبس مالك الماشية عن حراستها فاتفق تلفها وكذا التردد لو
غصب دابة فتبعها الولد **الثالث** لو فك القيد عن الدابة فشردت او عن العبد المجنون فابق ضمن لانه فعل
يقصد به الاتلاف وكذا لو فتح قفصاً عن طائر فطار مبادراً او بعد مكث ولا كذا لو فتح باباً على مال
فسرق او ازال قيداً عن عبد عاقل فابق لان التلف بالمباشرة لا بالسبب وكذا لو دل السارق ولو ازال
وكاء الظرف فسال ما فيه ضمن اذا لم يكن يحبسه الا الوكاء وكذا لو سال منه ما لان الارض تحته
فاندفع ما فيه ضمن لان فعله سبب مستقل بالاتلاف اما لو فتح رأس الظرف فقلبته الريح او ذاب بالشمس

واطعمه المالك فشاة فاستدعاه ذبحها مع جهل المالك ضمن الغاصب وان اطعمه غير المالك
قيل يغرم ايهما شاء لكن ان اغرم الغاصب رجع على الاكل وان اغرم الاكل رجع الاكل على الغاصب لغروره وقيل
بل يضمن الغاصب من راس ولا ضمان على الاكل لان فعل المباشر ضعف عن التضمين بمباشرة الاغترار
فكان السبب اقوى ولو غصب فحلا فانزاه على الانثى كان الولد لصاحب الانثى وان كانت للغاصب وان نقص
الفحل بالضراب ضمن الغاصب النقص وعليه اجرة الضراب وقال الشيخ في المبسوط لا يضمن الاجرة
والاول الاشبه لانها عندنا ليست محرمة ولو غصب ماله اجرة وبقي في يده حتى نقص كالثوب
يخلق والدابة تهزل لزمه الاجرة والارش ولم يتداخلا سواء كان النقصان بسبب الاستعمال او
لم يكن ولو اغلى الزيت فنقص ضمن النقصان ولو اغلى عصيرا فنقص وزنه قال الشيخ لا يلزمه ضمان
النقيصة لانها نقيصة الرطوبة التي لا قيمة لها بخلاف الاول وفي الفرق تردد **النظر الثاني**
اللواحق وهي النوع **الاول** في لواحق الاحكام وهي مسائل **الاولى** اذا زادت قيمة المغصوب بفعل الغاصب
فان كان اثرا كتعليم الصنعة وخياطة الثوب ونسج الغزل وطحن الطعام رده ولا شي له ولو نقصت قيمته بشيء من
ذلك ضمن الارش ولو كان عينا كان له اخذها واعادة المغصوب وارشه لو نقص ولو صبغ الثوب كان له ازالة
الصبغ بشرط ضمان الارش ان نقص الثوب ولصاحب الثوب ازالته ايضا لانه في ملكه بغير حق ولو اراد احدهما
ما لصاحبه بقيمته لم يجب على الاخر قبوله وكذا لو وهب احدهما صاحبه لم يجب على الموهوب قبوله
ثم يشتركان فان لم ينقص قيمة مالهما فالحاصل لهما وان زاد فكذلك ولو زادت قيمة احدهما كانت
الزيادة لصاحبها وان نقصت قيمة الثوب بالصبغ لزم الغاصب الارش ولا يلزم المالك بما ينقص
من قيمة الصبغ ولو بيع مصبوغا بنقصان من قيمة الصبغ لم يستحق الغاصب شيئا الا بعد
توفية المغصوب منه قيمة ثوبه على الكمال ولو بيع مصبوغا بنقصان من قيمة الثوب لزم الغاصب
اتمام قيمته **الثانية** اذا غصب دهنا كالزيت او السمن فخلطه بمثله فهما شريكان وان خلطه بادون
او اجود قيل يضمن المثل لتعذر تسليم العين وقيل يكون شريكا في فضل الجودة ويضمن المثل في فضل الرداءة
الا ان يرضى المالك باخذ العين ولو خلطه بغير جنسه كان مستهلكا وضمن المثل **الثالثة** فوائد

بقيمة الغاصب وعليه الارش ولا تقدير في قيمة شيء من اعضاء الدابة بل يرجع الى الارش السوقي وروي في عين الدابة ربع
قيمتها وحكى الشيخ رحمه الله في ط عن الاصحاب في عين الدابة نصف قيمتها وفي العينين كمال قيمتها وكذا كل ما
في البدن منه اثنان والرجوع الى الارش السوقي اشبه ولو غصب عبدا او امة فقتل او قتله قاتل ضمن قيمته
ما لم يتجاوز قيمته دية الحر ولو تجاوزت لم يضمن الزيادة ولو قيل يضمن الزائد بسبب الغصب كان حسنا
ولا يضمن القاتل غير الغاصب سوى قيمته ما لم يتجاوز ولو تجاوز دية الحر رد اليه فان زاد الارش عن الجناية
طولب الغاصب بالزيادة دون الجاني اما لو مات في يده ضمن قيمته ولو تجاوزت دية الحر ولو جنى الغاصب عليه
دون النفس فان كان تمثيلا قال الشيخ عتق وعليه قيمته وفيه تردد ينشأ من الاقتصار
بالعتق في التمثيل على مباشرة المولى وكل جناية ديتها مقدرة في الحر فهي مقدرة في المملوك
بحساب قيمته وما ليس مقدرا في الحر ففيها الحكومة ولو قيل يلزم الغاصب اكثر الامرين من المقدر والارش
كان حسنا اما لو استغرق قيمته قال الشيخ رحمه الله كان المالك مخيرا بين تسليمه واخذ القيمة
وبين امساكه ولا شيء له تسوية بين الغاصب وغيره في الجناية وفيه تردد ولو زادت قيمة المملوك بالجناية
كالخصاء او قطع الاصبع الزائدة رده مع ارش الجناية لانها مقدرة والبحث في المدبر والمكاتب
المشروط وام الولد كالبحث في القن واذا تعذر تسليم المغصوب دفع الغاصب البدل ويملكه المغصوب منه ولا يملك
الغاصب العين المغصوبة ولو عادت كان لكل منهما الرجوع وعلى الغاصب الاجرة ان كان مما له اجرة في العادة
من حين الغصب الى حين دفع البدل وقيل الى حين اعادة المغصوب والاول اشبه ولو غصب شيئين
ينقص قيمة كل واحد منهما اذا انفرد عن صاحبه كالخفين فتلف احدهما ضمن التالف بقيمته
مجتمعا ورد الباقي وما نقص من قيمته بانفراده وكذا لو شق ثوبا نصفين فنقصت قيمة كل واحد منهما
بالشق ثم تلف احدهما اما لو اخذ فردا من خفين يساويان عشرة فتلف في يده وبقي الآخر في يد المالك
ناقصا عن قيمته بسبب الانفراد رد قيمة التالف لو كان منضما الى صاحبه وفي ضمان ما نقص من
قيمة الآخر تردد ولا يملك الغاصب العين المغصوبة بتغيرها واخراجها عن الاسم والمنفعة سواء كان
ذلك بفعل الغاصب او بفعل غيره كالحنطة تطحن والكتان تغزل وينسج ولو غصب مأكولا فاطعمه

قيمتها لو كانت بكراً او نصف العشر لو كانت ثيباً وربما فرض بعض الاصحاب هذا الحكم على الوطي بعقد الشبهة ولو افتضها باصبعه لزمه دية البكارة ولو وطئها مع ذلك لزمه الامران وعليه اجرة مثلها من حين الغصب الى حين عودها ولو احبلها لحق به الولد وعليه قيمته يوم سقط حياً وارش ما ينقص من الامة بالولادة ولو سقط ميتاً قال الشيخ رحمه الله لم يضمنه لعدم العلم بحيوته وفيه اشكال لانا نضمن الشيخ رحمه الله بين وقوعه بالجناية ووقوعه بغير الجناية ولو ضربها اجنبي فسقط ضمن الضارب للغاصب دية جنين حر وضمن الغاصب للمالك دية جنين امة ولو كان الغاصب والامة عالمين بالتحريم وللحد الا ان يكرهها الغاصب على الوطي فعليه الحد ولو طاوعته وحد الواطي لا مهر وقيل يلزمه عوض الوطي للمالك والاول اشبه الا ان تكون بكراً فيلزمه ارش البكارة ولو حملت لم يلحق الولد به وكان رقاً للمولى ويضمن الغاصب ما ينقص من الامة بالولادة ولو مات ولدها في يد الغاصب ضمنه ولو وضعته ميتاً قيل لا يضمن لانا لا نعلم حيوته قبل ذلك وفيه تردد ولو كان سقوطه بجناية جان لزمه دية جنين الامة على ما يذكر في الجنايات ولو كان الغاصب عالماً وهي جاهلة لم يلحق الولد به ولها المهر ان كان اكرهها ولو كانت عالمة وهو جاهل لحق به الولد وسقط عنه الحد والمهر وعليها الحد الثامنة اذا غصب حباً فزرعه او بيضاً فاستفرخه فالزرع والفرخ للغاصب وقيل للمغصوب منه وهو اشبه ولو غصب عصيراً فصار خمراً ثم صار خلاً كان للمالك ولو نقصت قيمة الخل عن قيمة العصير ضمن الارش ولو غصب ارضاً فزرعها او غرسها فالزرع والنماء للزارع وعليه اجرة الارض وازالة غرسه وزرعه وطم الحفر وارش الارض ان نقصت ولو بذل صاحب الارض قيمة الغرس لم يجب على الغاصب اجابته وكذا لو بذل الغاصب على صاحب الارض قبوله ولو هبة ولو حفر الغاصب في الارض بئراً كان عليه طمها وهل له طمها مع كراهية المالك قيل نعم تخلصاً من ضمان التردي ولو منعه كان حسناً وان سقط عنه ضمان المالك باستيفائه الثامنة اذا اصطدمت دابة في دار لا يخرج الا بهدم فان كان حصولها بسبب من صاحب الدار لزمه الهدم والاخراج ولا ضمان على صاحب الدابة وان كان من صاحب الدابة ضمن الهدم وكذا ان لم يكن من احدهما تفريط ضمن صاحب الدابة الهدم لانه لمصلحته ولو ادخلت دابة رأسها في قدر واقتضى اخراجها الكسر القدر فان كان يد مالك الدابة عليها او فرط في حفظها

المغصوب مضمون بالغصب وهو مملوك للمغصوب عنه وان تجددت في يد الغاصب اعيانا كاللبن والولد والشعر والثمر او منافع كسكنى الدار وركوب الدابة وكذا منفعة كالاجرة بالعاقد او سمنت الدابة في يد الغاصب او تعلم المملوك صنعة او علما فزادت قيمته ضمن الغاصب تلك الزيادة فلو هزلت او نسي الصنعة او ما علمه فنقصت القيمة لذلك ضمن الارش وان رد العين ولو تلفت ضمن قيمة الاصل والزيادة

فروع الاول

لو زادت القيمة لزيادة صفة ثم زالت الصفة ثم عادت الصفة والقيمة يضمن قيمة الزيادة التالفة لانها غير الثانية ولو نقصت الثانية عن قيمة الاولى ضمن التفاوت واما لو تجددت صفة غيرها مثل ان سمنت فزادت قيمتها ثم هزلت فنقصت قيمتها ثم تعلمت صنعة فزادت قيمتها بازائها ضمن نقصان الاولى

الثاني

لا يضمن من الزيادة المتصلة ما ليس زيادة في القيمة كالسمن المفرط اذا زال والقيمة على حالها او زادت

المسألة الرابعة

لا يملك المشتري ما يقبضه بالبيع الفاسد ويضمنه وما يتجدد من منافعه وما يزداد من قيمته لزيادة صفة فيه فان تلف في يده ضمن العين بالعلى القيم من حين قبضه الى حين تلفه وان لم يكن مثليا ولو اشترى من غاصب ضمن العين والمنافع ولا يرجع على الغاصب ان كان عالما وللمالك الرجوع على ايهما شاء فان رجع على الغاصب رجع الغاصب على المشتري وان رجع على المشتري لم يرجع على الغاصب لاستقرار التلف في يده وان كان المشتري جاهلا بالغصب يرجع على البايع بما دفع من الثمن وللمالك مطالبته بالدرك اما مثلا او قيمة ولا يرجع بذلك على الغاصب لانه قبض ذلك مضمونا ولو طالب الغاصب بذلك رجع الغاصب على المشتري ولو طالب المشتري لم يرجع على الغاصب وما يغرمه المشتري مما لم يحصل له في مقابلته نفع كالنفقة والعمارة فله الرجوع به على البايع ولو اولدها المشتري كان حرا وغرم قيمة الولد ويرجع بها على البايع وقيل في هذه مطالبة ايهما شاء لكن لو طالب المشتري رجع على البايع ولو طالب البايع لم يرجع على المشتري وفيه احتمال اخر اما ما حصل للمشتري في مقابلته نفع كسكنى الدار وثمرة الشجر والصوف واللبن فقد قيل يضمنه الغاصب لا غير لانه سبب الاتلاف ومباشرة المشتري مع الغرور ضعيفة فيكون السبب اقوى كما لو غصب طعاما واطعمه المالك وقيل له الزام ايهما شاء اما الغاصب فلمكان الحيلولة واما المشتري فلمباشرة الاتلاف فان رجع على الغاصب رجع على المشتري لاستقرار التلف في يده وان رجع على المشتري لم يرجع على الغاصب

الخامسة

لو غصب مملوكة فوطئها فان كانا جاهلين بالتحريم لزمه مهر امثالها للشبهة وقيل عشر قيمتها

ابي عبد الله عليه السلام قبل الاقتصاص في التسلط على مال المسلم موضع الاجماع واستضعافا للرواية تشاركا
فيها وهو شبهة اما الشجر والنخل والابنية فتثبت فيه الشفعة تبعا للارض ولو افرد بالبيع نزل على
القولين ومن الاصحاب من اوجب الشفعة في العبد دون غيره من الحيوان وفي ثبوتها في النهر والطريق والحمام
وما يضر قسمته تردد اشبهه انها لا تثبت ونعني بالضرر ان لا ينتفع به بعد قسمته فالمتضرر لا يجبر على
القسمة ولو كان الحمام او الطريق او النهر مما لا تبطل منفعته بعد القسمة اجبر الممتنع وتثبت الشفعة
وكذا لو كان مع البئر بياض ارض بحيث تسلم البئر لاحدهما وفي دخول الابواب والناعورة في
الشفعة اذا بيع مع الارض تردد اذ ليس من عادته ان ينقل ولا يدخل الحبالة التي تركب عليها الا
في الشفعة الا على القول بعموم الشفعة في المبيعات ولا تثبت الشفعة في الثمرة وان بيعت على رؤوس النخل
او الشجر منضمة الى الاصل والارض وتثبت في الارض المقسومة بالاشتراك في الطريق او النهر اذا بيع
معها ولو افردت الارض المقسومة بالبيع لم تثبت الشفعة في الارض وتثبت في الطريق او النهر ان كان واسعا
يمكن قسمته ولو باع عرصة مقسومة وشقصا من اخرى صفقة فالشفعة في الشقص خاصة بحصته
من الثمن ويشترط انتقال الشقص بالبيع فلو جعل صداقا او هبة او صلحا فلا شفعة ولو كان بعض
الدار وقفا وبعضها طلقا فبيع الطلق لم يكن للموقوف عليه شفعة ولو كان واحدا لانه ليس مالكا
للرقبة على الخصوص وقال المرتضى رحمه الله تثبت الشفعة

المقصد الثاني في الشفيع وهو كل شريك بحصة مشاعة
قادر على الثمن ويشترط فيه الاسلام اذا كان المشتري مسلما فلا تثبت الشفعة بالجوار ولا فيما قسم و
ميز الا مع الشركة في طريقه او نهره وتثبت بين شريكين وهل تثبت لما زاد عن شفيع واحد فيه اقوال احدها
ثبوتها مطلقا على عدد الرؤوس والثاني تثبت في الارض مع الكثرة ولا تثبت في العبد الا
لواحد والثالث لا تثبت في شيء مع الزيادة عن الواحد وهو الاظهر وتبطل الشفعة بعجز الشفيع عن
الثمن وبالمماطلة وكذا لو هرب ولو ادعى غيبة الثمن اجل ثلاثة ايام فان لم يحضره بطلت شفعته فان
ذكر ان المال في بلد آخر اجل بمقدار وصوله اليه وزيادة ثلاثة ايام ما لم يتضرر المشتري وتثبت للغائب
والسفيه وكذا المجنون والصبي ويتولى الاخذ وليهما مع الغبطة ولو ترك الولي المطالبة فبلغ الصبي

ضمن وان لم يكن يده عليها وكذا صاحب القدر مثل ان يجعل قدره في الطريق فكسرت القدر عنها وضمانها ان كسره
ان لم يكن من احدهما تفريط ولم يكن المالك معها وكذا القدر فوق الدابة فكسرت ضمن صاحب الدابة لانه المصطحب
التاسعة قال الشيخ في ط اذا اخشى على حائط جاره ان يستند بجذع بغير اذن مالك الجذع مدعيا الاجماع
وفي دعوى الاجماع نظر العاشرة اذا جنى العبد المغصوب عمدا فقتل ضمن الغاصب قيمته وان طلب ولي الدم
لزم الغاصب اقل الامرين من قيمته ودية الجناية وان وجب قصاصا فيما دون النفس واقتص منه ضمن الغاصب
الارش وان عفا على مال ضمن الغاصب اقل الامرين الحادي عشر اذا نقل المغصوب الى غير بلد الغصب
لزمه اعادته ولو طلب المالك الاجرة عن اعادته لم يلزم الغاصب لان الحق هو النقل ولو رضي المالك به هناك لم يكن
للغاصب على الاعادة النوع الثاني في مسائل النزاع وهي ست الاولى اذا اتلف المغصوب واختلفا في
القيمة فالقول قول المالك مع يمينه وهو قول الاكثر وقيل قول الغاصب وهو اشبه اما لو ادعى ما يعلم
كذبه فيه مثل ان يقول ثمن الجارية حبة او درهم لم يقبل الثانية اذا تلف وادعى المالك صفة
يزيد بها الثمن كمعرفة الصنعة فالقول قول الغاصب مع يمينه لان الاصل عدمها اما لو ادعى الغاصب عيبا
كالعور وشبهه وانكر المالك فالقول قوله مع يمينه لان الاصل الصحة سواء كان المغصوب
موجودا او معدوما الثالثة اذا باع الغاصب شيئا ثم انتقل اليه بسبب صحيح فقال للمشتري بعتك ما لا
املك واقام بينة هل تسمع بينته قيل لا لانه مكذب لها بمباشرة البيع وقيل ان اقتصر على لفظ البيع ولم يضم اليه من
الالفاظ ما يتضمن ادعاء الملكية قبلت والا ردت الرابعة اذا مات العبد فقال الغاصب رددته قبل موته وقال
المالك بعد موته فالقول قول المالك مع يمينه وقال في الخلاف ولو عملنا هنا بالقرعة كان جائزا الخامسة
اذا اختلفا في تلف المغصوب فالقول قول الغاصب مع يمينه فاذا حلف طالبه المالك بالقيمة لتعذر العين السادسة اذا اختلفا فيما على
العبد من ثوب او خاتم فالقول قول الغاصب مع يمينه لان يده على الجميع

كتاب الشفعة

وهي استحقاق احد الشريكين حصة شريكه بسبب انتقالها بالبيع والنظر في ذلك يتم بخمسة مقاصد **الاول** ما تثبت فيه الشفعة وتثبت
في الارضين كالمساكن والعراص والبساتين اجماعا وهل تثبت فيما ينقل كالثياب والآلات
والسفن والحيوان قيل نعم دفعا لكلفة القسمة واستنادا الى رواية يونس عن بعض رجاله عن ابي عبد الله

وان يعفوا وان ياخذ الربع او النصف او ثلاثة الارباع وليس للشفيع التبعيض مع الشفيع شفيعه لان انتقال الملك

اليهم دفعة فيتساوا والاخذ اللاحق منه ولو باع الشريك حصته من ثلثة مرتبة فهو شفيع فان

الكل وان يعفو وان ياخذ من البعض فان اخذ من الاول لم يشاركه الثاني والثالث وكذا لو اخذ من الاول والثاني لم

يشاركه الثالث ولو عفا عن الاول واخذ من الثاني شاركه الاول وكذا لو اخذ من الثالث شاركه الاول والثاني

لاستقرار ملكهما بالعفو **التاسع** لو باع احد الحاضرين وله شريكان غائب وحاضر فللحاضر الشفعة في

الحال اذ ليس عليه انتظار غيره فاذا اخذ وقدم احد الغائبين شاركه فيما اخذ الحاضر بالسوية ولو قدم الآخر شاركهما

فيما اخذا فيكون له ثلث ما حصل لكل واحد منهما **العاشر** لو كانت الدار بين اخوين فمات احدهما

عن ابنين فباع احد الوارثين كانت الشفعة بين العم وابن الاخ لتساويهما في الاستحقاق وكذا لو كانت

المقصد الثالث في كيفية الاخذ ويستحق الشفيع الاخذ بالعقد وانقضاء الخيار لانه

وقت اللزوم وقيل بنفس العقد وان لم ينقض الخيار بناء على ان الانتقال يحصل بالعقد وهو اقوى اما لو كان

للمشتري خاصة فانه يستحق بنفس العقد لتحقق الانتقال وليس للشفيع تبعيض حقه بل ياخذ الجميع او

يدع ويأخذ بالثمن الذي وقع عليه العقد وان كانت قيمة الشقص اكثر او اقل ولا يلزمه ما يغرم المشتري

من دلالة ونحو ذلك من المؤن ولو زاد المشتري في الثمن بعد العقد وانقضاء الخيار لم تلحق الزيادة وكانت

لا يجب على الشفيع دفعها ولو كانت الزيادة في زمان الخيار قال الشيخ تلحق بالعقد لانها بمنزلة الفعل في العقد

وهو مشكل على القول بانتقال الملك بالعقد وكذا لو حط البائع من الثمن لم يلحق بالعقد لانه ملك المشتري فلو

الشقص بالعيب لم يسقط الثمن الذي وقع عليه العقد او اشترى شقصا وعرضا في صفقة اخذ الشقص

بحصته من الثمن ولا يثبت للمشتري خيار لان شقص السلعة تحقق في ملك المشتري ويدفع الشفيع

مثل الثمن ان كان مثليا كالذهب والفضة وان لم يكن له مثل كالحيوان والثوب

والجوهر قيل تسقط لتعذر المثلية ولرواية علي بن رئاب عن ابي عبد الله عليه السلام وقيل ياخذه

بقيمة العرض وقت العقد وهو اشبه واذا علم بالشفعة فله المطالبة في الحال فان اخر لا لعذر

ساتر الطلب عن التوكيل فيه لم تبطل شفعته وكذا لو توهم كثرة الثمن فبان قليلا

وافاق المجنون فله الاخذ لان التاخير لعذر ولو ادرك ولم يكن في الاخذ غبطة فاخذ الولي لم يصح وتثبت الشفعة
للكافر على مثله ولا تثبت له على المسلم ولو اشتراه من ذمي وتثبت للمسلم على المسلم والكافر واذا باع الاب او الجد عن
اليتيم شقصه المشترك معه جاز الشفعة وكذا الوصي لانه لا يدفع عن بيع ماله من نفسه وهو كذلك لو
قال الشيخ لا لمكان التهمة ولو قيل بالجواز كان اشبه كالوكيل وللمكاتب الاخذ بالشفعة ولا اعتراض للمولى عليه
ولو ابتاع العامل في القراض شقصا وصاحب المال شفيعه فقد ملكه بالشراء لا بالشفعة ولا اعتراض للعامل
ان لم يكن ظهر ربح وله المطالبة باجرة عمله **فروع** على القول بثبوت الشفعة مع كثرة الشفعاء وهي عشرة
الاول لو كان الشفعاء اربعة فباع احدهم وعفا الاخر فللاخرين اخذ المبيع ولو اقتصرا على اخذ حقهما
لم يكن لهما لان الشفعة لازالة الضرر وباخذ البعض يتاكد ولو كان الشفعاء غيبا فالشفعة لهم فاذا حضر
واحد وطالب فاما ان ياخذ الجميع او يترك لانه لا شفيع الان غيره ولو حضر اخر من الاخير اخذ النصف او ترك فان
حضر الثالث اخذ الثلث او ترك وان حضر الرابع اخذ الربع او ترك **الفرع الثاني** لو امتنع الحاضر او
عفا لم تبطل الشفعة وكان للغائب اخذ الجميع وكذا لو امتنع ثلاثة او عفوا كانت الشفعة باجمعها للرابع
الفرع الثالث اذا حضر احد الشركاء فاخذ بالشفعة وقاسم ثم حضر الاخر وطالب فسخ القسمة وشارك
الاول وكذا لو رده الشفيع الاول بعيب ثم حضر الاخر كان له الاخذ لان الرد كالعفو **الفرع الرابع**
لو استغلها الاول ثم حضر الثاني شاركه في الشقص دون الغلة **الخامس** لو قال الحاضر لا اخذ حتى
يحضر الغائب لم تبطل شفعته لان التاخير لغرض لا يتضمن الترك وفيه تردد **السادس** لو اخذ الحاضر ودفع
الثمن ثم حضر الغائب فشاركه ودفع اليه النصف مما دفع الى البائع ثم خرج الشقص مستحقا كان دركه على المشتري
دون الشفيع الاول لانه كالنائب عنه في الاخذ **السابع** لو كانت الدار بين ثلاثة فباع احدهم
من شريكه استحق الشفعة الثالث دون المشتري لانه لا يستحق شيئا على نفسه وقيل يكون بينهما
ولعله اقرب **الثامن** لو باع اثنان من ثلاثة صفقة فللشفيع اخذ الجميع وان ياخذ من احدهما
ومن اصحابنا من جعل هذه الصفقة بمنزلة عقود متعددة ولو كان البائع واحدا من اثنين كان له ان ياخذ
منهما ومن احدهما ولو باع اثنان من اثنين كان ذلك بمنزلة عقود اربعة فللشفيع ان ياخذ الكل او

الشفيع قبل التأخير قال الشيخ رحمه الله الطلب للشفيع لأنه بحكم الشفعة في الأشبه اختصاص هذا الحكم
بالبيع ولو باع شقصين من دارين كان للشفيع أخذهما وأخذ أحدهما ولو كان جار وكذا لو أخذ أحدهما
لو عفا عن شفعته من الأجنبي وليس كذا لو عفا عن بعض شفعته من الدار الواحدة ولو بان الثمن مستحقاً فإن كان
بالعين فلا شفعة لتحقق البطلان وإن كان في الذمة ثبتت الشفعة لثبوت الابتياع ولو دفع الشفيع الثمن فبان مستحقاً
لم تبطل شفعته على التقديرين ولو ظهر في المبيع عيب فأخذ المشتري أرشه أخذه الشفيع بما بعد الأرش وإن أمسكه
المشتري معيباً ولم يطالب بالأرش أخذه الشفيع بالثمن أو ترك **مسائل الأولى** لو قال اشتريت
النصف بمائة فترك ثم بان أنه اشترى الربع بخمسين لم تبطل الشفعة وكذا لو قال اشتريت الربع
بخمسين فترك ثم بان أنه اشترى النصف بمائة لم تبطل شفعته لأنه قد لا يكون معه الثمن
الزائد وقد لا يرغب في المبيع الناقص **الثانية** إذا أبلغه البيع فقال أخذت بالشفعة
فإن كان عالماً بالثمن صح وإن كان جاهلاً لم يصح ولو قال أخذت بالثمن بالغاً ما بلغ لم يصح
مع الجهالة تفصياً من الغرر **الثالثة** يجب تسليم الثمن أولاً فإن امتنع الشفيع لم يجب على المشتري
التسليم حتى يقبض **الرابعة** لو بلغه أن المشتري اثنان فترك فبان واحداً أو واحد فبان اثنين أو
بلغه أنه اشترى لنفسه فبان لغيره أو بالعكس لم تبطل الشفعة لاختلاف الغرض في ذلك **الخامسة**
إذا كانت الأرض مشغولة بزرع يجب تبقيته فالشفيع بالخيار بين الأخذ بالشفعة في الحال وبين الصبر
حتى يحصد لأن له في ذلك غرضاً وهو الانتفاع بالمال وتعذر الانتفاع بالأرض المشغولة وفي جواز
التأخير مع بقاء الشفعة تردد **السادسة** إذا سأل البائع الشفيع الإقالة فأقاله لم تصح لأنها إنما
بين المتعاقدين **المقصد الرابع** في لواحق الأخذ بالشفعة وفيه مسائل **الأولى** إذا اشترى
بثمن مؤجل قال في المبسوط للشفيع أخذه بالثمن عاجلاً أو التأخير وأخذه بالثمن في محله وفي النهاية يأخذه عاجلاً
ويكون الثمن عليه ويلزم كفيلاً بالمال إن لم يكن مليئاً وهو أشبه **الثانية** قال المفيد رحمه الله
والمرتضى قدس الله روحه الشفعة تورث وقال الشيخ رحمه الله لا تورث تعويلاً على رواية طلحة بن
زيد وهو بتري والأول أشبه تمسكاً بعموم الآية **الثالثة** تورث كالمال فلو ترك زوجة وولداً

او الثمن ذهبًا فبان فضة او حيوانًا فبان قماشًا او كذبًا لو كان محبوسًا او مريضًا وهو عاجز عنه وعجز عن
الوكالة وتجب المبادرة الى المطالبة عند العلم لكن على ما جرت العادة به غير متجاوز عادته في مشيه
ولو كان متشاغلًا بعبادة واجبة او مندوبة لم يجب عليه قطعها وجاز الصبر حتى يتمها وكذا لو دخل
عليه وقت الصلاة صبر حتى يتطهر ويصلي متأنيًا ولو علم بالشفعة مسافرًا فان قدر على السعي
او التوكيل فاهمل بطلت شفعته ولو عجز عنهما لم تسقط وان لم يشهد بالمطالبة ولا يسقط
بتقايل المتبايعين لان الاستحقاق حصل بالعقد فليس للمتبايعين اسقاطه والدرك باق على المشتري
نعم لو رضي بالبيع ثم تقايلا لم يكن له شفعة لانها فسخ وليست بيعًا ولو باع المشتري كان للشفيع فسخ
البيع والاخذ من المشتري الاول وله ان ياخذ من الثاني وكذا لو وقفه المشتري او جعله مسجدا
فللشفيع ازالة ذلك والاخذ بالشفعة والشفيع ياخذ من المشتري ودركه عليه ولا ياخذ من البائع لكن
لو طالب والشقص في يد البائع قيل له خذ من البائع او دع ولا يكلف المشتري القبض من
البائع مع امتناعه وان امتنع الزم الشفيع ويقوم قبض الشفيع مقام قبضه ويكون الدرك
مع ذلك على المشتري وليس للشفيع فسخ البيع ولو نوى الفسخ والاخذ من البائع لم يصح ولو
انهدم المبيع او عاب فان كان بغير فعل المشتري او بفعله قبل مطالبة الشفيع فهو بالخيار
بين الاخذ بكل الثمن والترك والانقاض للشفيع باقية كانت في المبيع او منقولة عنه لان
لها نصيبًا من الثمن وان كان العيب بفعل المشتري بعد المطالبة ضمنها المشتري وقيل لا يضمنها لانه
لا يملك بنفس المطالبة بل بالاخذ والاول اشبه ولو غرس المشتري او بنى فطالب الشفيع بحقه
فان رضي المشتري بقلع غراسه او بنائه فله ذلك ولا يجب اصلاح الارض وللشفيع ان ياخذ بكل
الثمن او يدع وان امتنع المشتري من الازالة كان الشفيع مخيرًا بين ازالته ودفع الارش وبين بذل
قيمة الغراس والبناء ويكون له مع رضاء المشتري وبين النزول عن الشفعة واذا زاد ما يدخل في الشفعة
تبعًا كالودي المبتاع مع الارض فيصير نخلًا او الغرس من الشجر فيعظم فالزيادة للشفيع
اما النماء المنفصل كسكنى الدار وثمرة النخل فهو للمشتري ولو حمل النخل بعد الابتياع فاخذ الشفيع

لا لانه الثمن الذي اقتضاه العقد ولو كان الشقص في يد المشتري فرد البائع الثمن بالعيب [illegible]
لان حقه اسبق وياخذه بقيمة الثمن لانه الذي اقتضاه العقد والبائع قيمة الشقص وان ادى عن قيمة
الثمن ولو حدث عند البائع ما يمنع رد الثمن يرجع بالارش على المشتري ولا يرجع على الشفيع بالارش ان كان اخذه
بقيمة العوض الصحيح **العاشرة** لو كانت دار الحاضر والغائب حصة الغائب في يده فباع الحصة وادعى ان ذلك
باذن الغائب قال في ف تثبت الشفعة ولعل المنع اشبه لان الشفعة تابعة لثبوت البيع فلو قضى بها وحضر الغائب
فان صدق فلا بحث وان انكر فالقول قوله مع يمينه وينزع الشقص وله اجرته من حين قبضه الى حين رده ويرجع
بالاجرة على البائع ان شاء لانه سبب الاتلاف وعلى الشفيع لانه المباشر للاتلاف فان رجع على مدعي الوكالة
لم يرجع الوكيل على الشفيع وان رجع على الشفيع رجع الشفيع على الوكيل لانه غره وفيه قول الخ هذا
ولو اشترى شقصا بمائة ودفع اليه عرضا يساوي عشرة لزم الشفيع تسليم مائة او بدل لانه ياخذ
بما تضمنه العقد **ومن اللواحق** البحث فيما تبطل به وتبطل الشفعة بترك المطالبة مع العلم وقت
العقد وقيل لا تبطل الا ان صرح بالاسقاط ولو تطاولت المدة والاول اظهر ولو نزل عن الشفعة
قبل البيع لم تبطل مع البيع لانه اسقاط ما لم يثبت وفيه تردد وكذا لو شهد على البيع او بارك للمشتري
او للبائع او اذن للمشتري او للبائع او اذن المشتري في الابتياع فيه التردد لان ذلك ليس بابلغ من الاسقاط
قبل البيع ولو بلغه البيع بما يمكن اثباته به كالتواتر او شهادة شاهدين عدلين فلم يطالب قال لم اصدق بطلت
شفعته ولو لم يقبل عنده ولو اخبره صبي او فاسق لم تبطل وصدق وكذا لو اخبره واحد عدل لم تبطل
وقيل تبطل لان الواحد حجة ولو عجز عن الثمن بطلت الشفعة لتعذر تسليم الثمن ولو كان المبيع في
ناء فاخر المطالبة توقعا للوصول بطلت الشفعة ولو كان البيع في البلد ناء واخر المطالبة توقعا للوصول بطلت
الشفعة ولو بان الثمن مستحقا بطلت الشفعة لبطلان العقد وكذا لو تصادق الشفيع والمشتري على غصبية
الثمن او اقر الشفيع بغصبيته منع من المطالبة وكذا لو تلف الثمن المعين قبل قبضه لتحقق البطلان على تردد في هذا
ومن حيل الاسقاط ان يبيع بزيادة عن الثمن ويدفع بالثمن عوضا قليلا فان اخذ الشفيع لزمه الثمن الذي
تضمنه العقد وكذا لو باع بثمن ثم قبض بعضا وابراه من الباقي وكذا لو نقل الشقص بغير بيع كالهبة او الصلح

فلو وجب الثمن وللولد الباقي ولو عفا احد الوراث عن نصيبه لم يسقط وكان لمن لم يعف ان ياخذ الجميع وفيه تردد ضعيف **الرابعة** اذا باع الشفيع نصيبه بعد العلم بالشفعة قال الشيخ سقطت شفعته لان الاستحقاق بسبب النصيب اما لو باع قبل العلم لم تسقط لان الاستحقاق سابق على البيع ولو قيل ليس له الاخذ في الصورتين كان حسنا **ثم** على قوله رحمه الله لو باع الشريك وشرط الخيار للمشتري ثم باع الشفيع نصيبه قال الشيخ الشفعة للمشتري الاول لان الانتقال يتحقق بالعقد ولو كان الخيار للبائع او لهما فالشفعة للبائع الاول بناء على ان الانتقال لا يحصل الا بانقضاء الخيار

الخامسة لو باع شقصا في مرض الموت من وارث وحابى فيه فان خرج من الثلث صح وكان للشريك اخذه بالشفعة وان لم يخرج صح منه ما قابل الثمن وما احتمله الثلث من المحاباة ان لم يجز الورثة وقيل يمضي في الجميع من الاصل وياخذه الشفيع بناء على ان منجزات المريض ماضية من الاصل **السادسة** اذا صالح الشفيع على ترك الشفعة صح وبطلت الشفعة لانه حق مالي فينفذ فيه الصلح **السابعة** اذا باع شقصا وضمن الشفيع الدرك عن البائع او عن المشتري او شرط المتبايعان الخيار للشفيع لم تسقط بذلك الشفعة وكذا لو كان وكيلا لاحدهما وفيه تردد لما فيه من امارة الرضا بالبيع **الثامنة** اذا اخذ بالشفعة فوجد فيه عيبا سابقا على البيع فان كان الشفيع والمشتري عالمين فلا خيار لاحدهما وان كانا جاهلين فان رده الشفيع كان المشتري بالخيار في الرد والارش وان اختار الاخذ لم يكن للمشتري الفسخ لخروج الشقص عن يده وقال الشيخ وليس للمشتري المطالبة بالارش ولو قيل له الارش كان حسنا وكذا لو علم الشفيع بالعيب دون المشتري ولو علم المشتري دون الشفيع كان للشفيع الرد **التاسعة** اذا باع الشقص بعوض معين لا مثل له كالعبد فان قلنا لا شفعة فلا بحث وان اوجبنا الشفعة بالقيمة فاخذه الشفيع وظهر في الثمن عيب كان للبائع رده والمطالبة بقيمة الشقص اذ الواجب عنده ما منع الرد ولا يرتجع الشقص لان الفسخ المتعقب للبيع الصحيح لا يبطل الشفعة ولو عاد الشقص الى المشتري بملك مستانف كالهبة او الميراث لم يرده على البائع ولو طلبه البائع لم يجب على المشتري اجابته ولو كانت قيمة الشقص والحال هذه اقل من قيمة العبد هل يرجع الشفيع بالتفاوت فيه تردد والاشبه

فالقول قوله ولا يمين عليه الا ان يدعى عليه العلم

كتاب احياء الموات

والنظر في اطراف اربعة **الاول** في الارضين وهي اما عامرة واما موات فالعامر ملك لمالكه لا يجوز التصرف فيه الا باذنه وكذا ما به صلاح العامر كالطريق والشرب والقناة ويستوي في ذلك ما كان من بلاد الاسلام وما كان من بلاد الشرك غير ان ما في بلاد الاسلام لا يغنم وما في بلاد الشرك يملك بالغلبة عليه **واما الموات** فهو الذي لا ينتفع به لعطلته اما لانقطاع الماء عنه او لاستيلاء الماء عليه او لاستيجامه او غير ذلك من موانع الانتفاع فهو للامام لا يملكه احد وان احياه ما لم ياذن له الامام واذنه شرط فمتى اذن ملكه المحيي له اذا كان مسلما ولا يملكه الكافر ولو قيل يملكه مع اذن الامام كان حسنا والارض المفتوحة عنوة للمسلمين قاطبة لا يملك احد رقبتها ولا يصح بيعها ولا رهنها ولو ماتت لم يصح احياؤها لان المالك لها معروف وهو المسلمون قاطبة وما كان منها مواتا وقت الفتح فهو للامام وكذا كل ارض لم يجر عليها ملك لمسلم وكل ارض جرى عليها ملك لمسلم فهي له او لورثته بعده وان لم يكن لها مالك معروف فهي للامام ولا يجوز احياؤها الا باذنه ولو بادر مبادر فاحياها من دون اذنه لم يملك وان كان الامام غائبا كان المحيي احق بها ما دام قائما بعمارتها ولو تركها فبادت آثارها فاحياها غيره ملكها ومع ظهور الامام يكون له رفع يده عنها وما هو بقرب العامر من الموات يصح احياؤه اذا لم يكن مرفقا للعامر ولا حريما له ويشترط في التملك بالاحياء **شروط خمسة الاول** ان لا يكون عليها يد لمسلم فان ذلك يمنع مباشرة الاحياء لغير المتصرف **الثاني** ان لا يكون حريما لعامر كالطريق والشرب وحريم البئر والعين والحائط وحد الطريق لمن ابتكر ما يحتاج اليه في الارض المباحة خمس اذرع وقيل سبع اذرع والشرب تباعد عنه بمقدار مطرح ترابه والمجاز على حافتيه ولو كان النهر في ملك الغير فادعى الحريم قضي له به مع يمينه لانه يدعي ما يشهد به الظاهر وفيه تردد وحريم بئر المعطن اربعون ذراعا وبئر الناضح ستون والعين الف ذراع في الارض الرخوة وفي الصلبة خمسمائة ذراع وقيل حد ذلك ان لا يضر الثاني بالاول والاول اشهر وحريم الحائط في المباح مقدار مطرح ترابه نظرا الى استيصا

ولو ادعى عليه الابتياع فصدقه وقال نسيت الثمن فالقول قوله مع يمينه فاذا حلف بطلت الشفعة اما لو
لم اعلم كمية الثمن لم يكن جوابا صحيحا وكلف جوابا غيره وقال الشيخ رد اليمين على الشفيع **المقصد الخامس**
في التنازع وفيه مسائل **الاولى** اذا اختلفا في الثمن ولا بينة فالقول قول المشتري مع يمينه لانه الذي ينتزع من يده
وان اقام احدهما بينة قضي بها ولا تقبل شهادة البائع لاحدهما ولو اقام كل منهما بينة حكم ببينة المشتري
وفيه احتمال القضاء ببينة الشفيع لانه الخارج ولو كان الاختلاف بين المتبايعين ولاحدهما بينة
حكم بها ولو كان لكل منهما بينة قال الشيخ الحكم فيهما بالقرعة وفيه اشكال لاختصاص القرعة بموضع الاشتباه
ولا اشتباه مع الفتوى بان القول قول البائع مع يمينه مع بقاء السلعة فتكون البينة بينة المشتري واذا قضى بالثمن
تخير الشفيع في الاخذ بالثمن الذي **الثانية** قال في الخلاف اذا ادعى انه باع نصيبه من اجنبي فانكر
الاجنبي قضي بالشفعة للشريك بظاهر الاقرار وفيه تردد من حيث وقوف الشفعة على ثبوت
الابتياع ولعل الاول اشبه **الثالثة** اذا ادعى ان شريكه ابتاع بعده فانكر فالقول قول المنكر مع يمينه
فان حلف انه لا يستحق عليه شفعة جاز ولا يكلف اليمين انه لم يشتر بعده ولو قال كل منهما انا سبقت على
الشفعة فكل منهما مدع ومع عدم البينة يحلف كل منهما لصاحبه وتثبت الدار بينهما ولو كان لاحدهما بينة بالشراء
مطلقا لم يحكم بها اذ لا فائدة فيها ولو شهدت لاحدهما بالتقدم على صاحبه قضي بها ولو كان لهما بينتان بالابتياع
مطلقا او في تاريخ واحد فلا ترجيح ولو شهدت بينة كل واحد منهما بالتقدم قيل يستعمل القرعة وقيل
سقطتا والملك على الشركة **الرابعة** اذا ادعى الابتياع وزعم الشريك انه ورث واقاما البينة قال الشيخ
بينهما يتحقق التعارض ولو ادعى الشريك الايداع قدمت بينة الشفيع لان الايداع لا ينافي الابتياع ولو شهدت
بالابتياع مطلقا ولو شهدت الاخرى ان المودع اودعه ما هو ملكه في تاريخ متأخر قال الشيخ قدمت بينة
الايداع لانها انفردت بالملك بكان المودع فان صدق قضي ببينة وسقطت الشفعة وان انكر قضي
ببينة الشفيع ولو شهدت بينة الشفيع ان البائع باع وهو ملكه وشهدت بينة الايداع
مطلقا قضي ببينة الشفيع ولم يراسل المودع لانه لا معنى للمراسلة هنا
الخامسة اذا تصادق البائع والمشتري ان الثمن غصب وانكر الشفيع فالقول

للعمارة فان العادة قاضية بالتسمية ذلك كله احياء لانه اخرجها بذلك الى الانتفاع الذي هو ضد الموات ومن

الا ان من يسمى المحجر احياء وهو بعيد **الطرف الثالث** في المنافع المشتركة وهي الطرق والمساجد

والوقوف المطلقة كالمدارس والمساكن **اما الطرق** ففائدتها الاستطراق والناس فيها شرع فلا

الانتفاع فيها بغيره الا ما لا يفوت به منفعة الاستطراق كالجلوس غير المضر بالمارة واذا قام بطل حقه

ولو عاد بعد ان سبق الى مقعده ولم يكن له الدفع اما لو قام قبل استيفاء غرضه لحاجة ينوي معها العود

فقيل كان احق به مكانا ولو جلس للبيع او الشراء فالوجه المنع الا في المواضع المتسعة كالرحاب نظرا الى العرف ولو كان

كذلك فقام ورحله باق فهو احق به ولو رفعه ناويا للعود فعاد قيل كان احق به لئلا يتفرق معاملوه

فيستضر وقيل يبطل حقه اذ لا سبب للاختصاص وهو اولى وليس للسلطان ان يقطعها لانه لا يحيى رحابها

ولا تحجيرها **واما المساجد** فمن سبق الى مكان منه فهو احق به ما دام جالسا فلو قام مفارقا بطل حقه

ولو عاد فان قام ناويا للعود فان كان رحله باقيا فيه فهو احق به والا كان هو وغيره سواء وقيل ان قام

لتجديد طهارة او ازالة نجاسة وما اشبهه لم يبطل حقه ولو استبق اثنان فتوافيا فان امكن الاجتماع جاز وان

تعاسرا اقرع بينهما **واما المدارس والربط** فمن سكن بيتا ممن له السكنى فهو احق به وان تطاولت

المدة ما لم يشترط الواقف امدا فيلزمه الخروج عند انقضائه ولو اشترط مع السكنى التشاغل

بالعلم فاهمل الزمه الخروج وان استمر على الشرائط لم يجب عليه ان يتبع من يساكنه ما دام متصفا

بما يبيح السكنى ولو فارق لغير عذر بطل حقه ولو فارق لعذر فهو اولى عند العود وفيه تردد ولعل الاقرب سقوط الاولوية **الطرف**

الرابع في المعادن الظاهرة وهي التي لا تفتقر الى اظهار كالملح والنفط والقار لا تملك بالاحياء ولا يختص بها

المحجر وفي جواز اقطاع السلطان المعادن والمياه تردد وكذا في اختصاص المقطع بها ومن سبق اليها فله اخذ حاجته ولو تسابق

اثنان فالسابق اولى ولو توافيا وامكن ان يأخذ كل منهما بغيته فلا والا اقرع بينهما مع التعاسر وقيل يقسم

بينهما وهو حسن [illegible] الامام فهي عنده من الانفال وعلى هذا لا يملك ما ظهر منها وما

بطن [illegible] بالاحياء [illegible] اذن الامام وكل ذلك [illegible] الى [illegible] ارض

موات [illegible] صار [illegible] بالاحياء واختص المحجر ولو اقطعها

الحاجة لو استهدم وقيل للدار مقدار مطرح ترابها ومصب ميازيبها ومسلك الدخول والخروج وكل ذلك
انما يثبت له حريم اذا ابتكر في الموات اما ما يعين في الاملاك المعمورة فلا **فرع** لو احيا انسان وغرس
في جانبها غرسا بتر اغصانه الى المباح او تسري عروقه اليه لم يكن لغيره احياؤها ولو حاول الاحياء كان
للغارس منعه **الشرط الثالث** ان لا يسميه الشرع مشعرا للعبادة كعرفة ومنى والمشعر فان الشرع دل
على اختصاصها موطنا للعبادة فالتعرض لتملكها تفويت لتلك المصلحة اما لو عمر فيها ما لا يضر ولا يؤدي
ضيقها عما يحتاج اليه المتعبد كالنازل امنع منه **الرابع** ان لا يكون مما اقطعه امام الاصل ولو كان
مواتا خاليا من تحجير كما اقطع النبي عليه السلام الدور وارضا بحضر موت وحضر فرس الزبير فانه يفيد
اختصاصا مانعا من المزاحمة فلا يصح رفع هذا الاختصاص بالاحياء **الخامس** ان لا يسبق اليه
سابق بالتحجير فان التحجير يفيد اولوية لا ملكا للرقبة وان ملك به التصرف حتى لو هجم عليه من يروم الاحياء كان له
منعه ولو قاهره فاحياها لم يملك والتحجير هو ان ينصب عليها المروز او يحوطها بحائط ولو اقتصر على التحجير واهمل
العمارة اجبره الامام على احد الامرين اما الاحياء واما التخلية بينها وبين غيره ولو امتنع اخرجها السلطان
من يده لئلا يعطلها ولو بادر اليها من احياها لم يصح ما لم يرفع السلطان يده او ياذن في الاحياء وللنبي عليه السلام
ان يحمي لنفسه ولغيره من المصالح كالحمى لنعم الصدقة وكذا عندنا للامام الاصل وليس لغيرهما من المسلمين
ان يحمي فلو احياه محي لم يملكه ما دام الحمى مستمرا وما حماه النبي عليه السلام او الامام لمصلحة فزالت
جاز نقضه وقيل ما يحميه النبي عليه السلام خاصة لا يجوز نقضه لان حماه كالنص **الطرف**
الثاني في كيفية الاحياء والمرجع فيه الى العرف لعدم التنصيص شرعا ولغة وقد عرفت انه اذا قصد
سكنى ارض فاحاط ولو بخشب او قصب او سقف مما يمكن سكناه يسمى احياء وكذا لو قصد الحظيرة
فاقتصر على الحائط من دون السقف وليس تعليق الباب شرطا ولو قصد الزراعة كفى في تملكها التحجير
بمرز او مسناة واسوق الماء اليها بساقية او ما شابهها ولا يشترط حراثتها ولا زراعتها لان ذلك
انتفاع كالسكنى ولو غرس ارضا فنبت فيها الغرس وساق اليها الماء تحقق الاحياء وكذا
لو كانت مستاجمة فعضد شجرها واصلحها وكذا لو قطع عنها المياه الغالبة وهياها للعمارة

عن دفع ضرورته ولو كان له اب او جد او ام اجبر الموجود منهم على اخذه وكذا لو سبق اليه ملتقط ثم

نبذه فاخذه اخر الزم الاول اخذه ولو التقط مملوكا ذكرا او انثى لزمه حفظه وايصاله الى صاحبه

ولو ابق منه او ضاع من غير تفريط لم يضمن ولو كان بتفريط ضمن ولو اختلفا في التفريط ولا بينة فالقول

قول الملتقط مع يمينه ولو انفق عليه باعه في النفقة اذا تعذر استيفاؤها **الثاني** في الملتقط

ويراعى فيه البلوغ والعقل والحرية فلا حكم لالتقاط الصبي ولا المجنون ولا العبد لانه مشغول

باستيلاء المولى على منافعه ولو اذن له المولى صح كما لو اخذه المولى ودفعه اليه وهل يراعى

فيه الاسلام قيل نعم لانه لا سبيل للكافر على الملتقط المحكوم باسلامه ظاهرا ولانه لا يؤمن

مخادعته عن الدين ولو كان الملتقط فاسقا قيل ينتزعه الحاكم من يده ويدفعه الى عدل لافتقار الالتقاط الى الحضانة

ولا امانة للفاسق والاشبه انه لا ينتزع ولو التقطه بدوي لا استقرار له في موضع التقاطه

او حضري يريد السفر به قيل ينتزع من يده لما لا يؤمن من ضياع نسبه فانه انما يطلب في موضع التقاطه و

الوجه الجواز ولا ولاء للملتقط عليه بل هو سائبة يتولى من شاء واذا وجد الملتقط سلطانا ينفق

عليه استعان به والا استعان بالمسلمين وبذل النفقة عليهم واجب على الكفاية لانه دفع ضرورة مع

التمكن وفيه تردد فان تعذر الامران انفق عليه الملتقط ورجع بما انفق اذا ايسر اذا نوى الرجوع

ولو انفق مع امكان الاستعانة بغيره او تبرع لم يرجع **الثالث** في احكامه ومسائل **الاولى**

قال الشيخ رحمه الله اخذ اللقيط واجب على الكفاية لانه تعاون على البر ولانه دفع ضرورة المضطر

والوجه الاستحباب **الثانية** اللقيط يملك كالكبير ويده دالة على الملك كيد البالغ لان له اهلية التملك

فاذا وجد عليه ثوب قضي له به وكذا ما يوجد تحته او فوقه وكذا ما يكون مشدودا في ثيابه ولو كان

على دابة او جمل او وجد في خيمة او فسطاط قضي له بذلك وبما في الخيمة والفسطاط

وكذا لو وجد في دار لا مالك لها وفيما يوجد بين يديه او الى جانبه تردد اشبهه انه

لا يقضى له وكذا البحث لو كان على دكة وعليها متاع وعدم القضاء له هنا اوضح خصوصا

اذا كان هناك يد متصرفة **الثالثة** لا يجب الاشهاد عند اخذ اللقيط لانه امانة فهو كالاستيداع

الامام صح والمعادن الباطنة وهي التي لا تظهر الا بالعمل كمعادن الذهب والفضة والنحاس فهي تملك بالاحياء ويجوز للامام اقطاعها قبل ان تملك وحقيقة احيائها ان يبلغ نيلها ولو حجرها وهو ان يعمل فيها عملا لا يبلغ نيلها كان احق بها ولم يملكها ولو اهمل اجبر على اتمام العمل او رفع يده عنها ولو ذكر عذرا انظره السلطان بقدر زواله ثم الزمه احد الامرين **فرع** لو احيا ارضا فظهر فيها معدن ملكه تبعا لها لانه من اجزائها واما الماء فمن حفر بئرا في ملكه او في مباح ليملكها فقد اختص بها كالمحجر فاذا بلغ الماء فقد ملك البير والماء ولم يجز لغيره التخطي اليه ولو اخذ منه انسان اعاده ويجوز بيعه كيلا ووزنا ولا يجوز بيعه اجمع لتعذر تسليمه لاختلاطه بما يستخلف ولو حفرها لا للتمليك بل للانتفاع فهو احق بها مدة مقامه عليها وقيل بذل الفاضل من مائها عن حاجته وكذا قيل في ماء العين والنهر ولو قيل لا يجب كان حسنا واذا فارق فمن سبق اليها فهو احق بالانتفاع بها **واما مياه العيون** والابار والغيوث فالناس فيها سواء ومن اغترف منها شيئا بانا او حازه في حوضه او مصنعه فقد ملكه **وهنا مسائل الاولى** ما يقبضه النهر المملوك من الماء المباح قال الشيخ لا يملكه الحافر كما اذا جرى السيل الى ارض مملوكة بل الحافر اولى بمائه من غيره لان يده عليه فاذا كان لجماعة فان وسعهم او تراضوا فيه فلا بحث وان تعاسروا قسم بينهم على سعة الضياع ولو قيل يقسم على قدر انصبائهم من النهر كان حسنا **الثانية** اذا استجد جماعة نهرا فانهم يصيرون اولى به فاذا وصلوا الى منتزع الماء ملكوه وكان بينهم على قدر النفقة على عمله **الثالثة** اذا لم يف النهر المباح او سيل الوادي بسقي ما عليه دفعة بدئ بالاول وهو الذي يلي فوهته فاطلق اليه للزرع الى الشراك وللشجر الى القدم وللنخل الى الساق ثم يرسل الى من دونه ولا يجب ارساله قبل ذلك ولو ادى الى تلف الاخير **الرابعة** لو احيا انسان ارضا ميتة على مثل هذا الوادي لم يشارك السابقين وقسم له ما يفضل عن كفايتهم وفيه تردد

كتاب اللقطة

الملقوط اما انسان واما حيوان او غيرهما فالقسم الاول يسمى لقيطا وملقوطا ومنبوذا وينحصر النظر فيه في ثلاثة مقاصد

الاول في اللقيط وهو كل صبي ضائع لا كافل له ولا ريب في تعلق الحكم بالتقاط الطفل غير المميز وسقوطه في طرف البالغ العاقل وفي الطفل المميز تردد اشبهه جواز التقاطه لصغره وعجزه عن دفع

قول الملتقط في الزيادة ولو انكر الانفاق فالقول قول الملتقط ولو كان له مال فانكر اللقيط انفاقه عليه فالقول قول الملتقط مع يمينه لانه امين **الثانية** لو تشاح ملتقطان مع تساويهما في الشرائط اقرع بينهما اذ لا رجحان وربما انقدح الاشتراك ولو ترك احدهما للاخر صح ولم يفتقر الى اذن الحاكم لان حق الحضانة لا يعدوهما **الثالثة** اذا التقطه اثنان فكل واحد منهما لو انفرد اقر في يده وان تشاحا فيه اقرع بينهما سواء كانا موسرين او احدهما حاضرين او احدهما وكذا ان كان احد الملتقطين كافرا اذا كان الملتقط كافرا ولو وصف احدهما فيه علامة لم يحكم له **الرابعة** اذا ادعى بنوته اثنان فان كان لاحدهما بينة حكم بها وان اقام كل واحد منهما بينة اقرع بينهما وكذا لو لم يكن لاحدهما بينة ولو كان الملتقط احدهما فلا ترجيح باليد اذ حكمها في النسب بخلاف المال لان لليد فيه اثرا **الخامسة** اذا اختلف كافر ومسلم او حر وعبد في دعوى بنوته قال الشيخ يرجح المسلم على الكافر والحر على العبد وفيه تردد **القسم الثاني** في الملتقط من الحيوان والنظر في المأخوذ والاخذ والحكم **اما الاول** فهو كل حيوان مملوك ضائع اخذ ولا يد عليه ويسمى ضالة واخذه في صورة الجواز مكروه الا مع تحقق التلف فانه طلق والاشهاد مستحب لانه يؤمن من تجدد الطمع على الملتقط ونفي التهمة فالبعير لا يؤخذ اذا وجد في كلاء وماء او كان صحيحا لقوله عليه السلام خفه حذاؤه وكرشه سقاؤه فلا تهجه فلو اخذه ضمنه ولا يبرأ لو ارسله ويبرأ لو سلمه الى صاحبه ولو فقده سلمه الى الحاكم لانه منصوب للمصالح فان كان له حمى ارسله فيه والا باعه وحفظ ثمنه لصاحبه وكذا حكم الدابة وفي البقرة والحمار تردد اظهره المساواة لان ذلك فهم من فحوى المنع من اخذ البعير اما لو ترك البعير من جهد في غير كلاء وماء جاز اخذه لانه كالتالف ويملكه الاخذ ولا ضمان لانه كالمباح وكذا حكم الدابة والبقرة والحمار اذا ترك من جهد في غير كلاء ولا ماء والشاة ان وجدت في الفلاة اخذها الواجد لانها لا تمتنع من صغير السباع فهي معرضة للتلف والاخذ بالخيار ان شاء ملكها ويضمن على تردد وان شاء احتبسها امانة في يده لصاحبها ولا ضمان وان شاء دفعها الى الحاكم ليحفظها او يبيعها ويوصل ثمنها الى المالك وفي حكمها كل ما لا يمتنع من صغير السباع كاطفال الابل والبقر والخيل والحمير على تردد ولا يؤخذ الغزلان واليحامير اذا ملكا ثم ضلا

لانها

الرابعة اذا كان للمنبوذ مال افتقر الملتقط في الانفاق عليه الى اذن الحاكم لانه لا ولاية له في
ماله فان بادر فانفق عليه منه ضمن لانه تصرف في مال الغير لا لضرورة ولو تعذر الحاكم جاز الانفاق
عليه ولا ضمان لتحقق الضرورة **الخامسة** الملقوط في دار الاسلام يحكم باسلامه ولو ملكها اهل
الكفر اذا كان فيها مسلم نظرا الى الاحتمال وان بعد تغليبا لحكم الاسلام وان لم يكن فيها مسلم
فهو رق وكذا ان وجد في دار الشرك ولا مستوطن هناك من المسلمين **السادسة** عاقلة
اللقيط الامام اذا لم يظهر له نسب ولم يتوال احدا سواء جنى عمدا او خطأ ما دام صغيرا فاذا بلغ فهي
القصاص وفي خطائه الدية على الامام وفي شبيه العمد الدية في ماله ولو جني عليه وهو صغير
فان كانت على النفس فالدية ان كانت خطأ والقصاص ان كانت عمدا وان كانت على الطرف قال الشيخ
لا يقتص له ولا يؤخذ الدية لانه لا يدري مراده عند بلوغه فهو كالصبي لا يقتص له ابوه والحاكم
ويؤخر حقه الى بلوغه ولو قيل بجواز استيفاء الولي الدية مع الغبطة ان كانت خطأ والقصاص ان كانت
عمدا كان حسنا اذ لا معنى للتاخير مع وجود السبب ولا يتولى ذلك الملتقط اذ لا ولاية له في غير الحضانة
السابعة اذا بلغ فقذفه قاذف وقال انت رق فقال بل حر فللشيخ رحمه الله قولان احدهما لا
لان الحكم بالحرية غير متيقن بل على الظاهر وهو محتمل فيتحقق الاشتباه الموجب لسقوط الحد والثاني
عليه الحد تعويلا على الحكم بحريته ظاهرا والامور الشرعية منوطة بالظاهر فيثبت الحد بكمال
القصاص والاخير اشبه **الثامنة** يقبل اقرار اللقيط على نفسه بالرق اذا كان بالغا رشيدا
ولم تعرف حريته ولا كان مدعيا لها **التاسعة** اذا ادعى اجنبي بنوته قبل اذا كان ممكنا
وان لم تقم بينة لانه مجهول النسب فكان احق به حرا كان المدعي او عبدا مسلما او كافرا وكذا لو كانت اما او
قيل لا يثبت نسبه الا مع التصديق كان حسنا ولا يحكم برقه ولا بكفره اذا وجد في دار الاسلام
وقيل يحكم بكفره ان اقام الكافر بينة ببنوته والا حكم باسلامه لمكان الدار وان لحق نسبه
بالكافر والاول اولى **ويلحق بذلك احكام النزاع** ومسائله خمس **الاولى** لو اختلفا
في الانفاق فالقول قول الملتقط مع يمينه في قدر المعروف فان ادعى الزيادة فالقول قول

صاحبها ولا تصدق بها او استبقاها امانة وليس له تملكها ولو تصدق بها بعد الحول فكره المالك فيه قولان ارجحهما انه لا يضمن لانه امانة وقد دفعها دفعا مشروعا وان وجدها في غير الحرم عرفها حولا ان كان مما يبقى كالثياب والامتعة والاثمان ثم هو مخير بين تملكها وعليه ضمانها وبين الصدقة بها عن مالكها ولو حضر المالك وكره الصدقة لزم الملتقط ضمانها اما مثلا او قيمة وبين ابقائها في يد الملتقط امانة لمالكها من غير ضمان ولو كانت مما لا يبقى كالطعام قومه على نفسه وانتفع به وان شاء دفعه الى الحاكم ولا ضمان ولو كان بقاؤها يفتقر الى العلاج كالرطب المفتقر الى التجفيف يرفع خبرها الى الحاكم ليبيع بعضها وينفقه في اصلاح الباقي وان راى الحاكم الحظ في بيعه وتعريف ثمنه جاز وفي جواز التقاط النعلين والاداوة والسوط خلاف اظهره الجواز مع كراهية وكذا العصا والشظاظ والوتد والحبل والعقال واشباهه من الالات التي يعظم نفعها وتصغر قيمتها ويكره اخذ اللقطة مطلقا خصوصا للفاسق ويتاكد فيه مع العسر ويستحب الاشهاد عليها

مسائل خمس الاولى ما يوجد في المفاوز او في خربة قد هلك اهلها فهو لواجده ينتفع به بلا تعريف وكذا ما يجده مدفونا في ارض لا مالك لها ولا بائع ولو كان لها مالك او بائع عرفه فان عرفه فهو احق به والا فهو لواجده وكذا لو وجده في جوف دابة ولم يعرفه البائع اما لو وجده في جوف سمكة فهو لواجده **الثانية** من اودعه لص مالا وهو يعلم انه ليس للمودع لم يرده عليه ولو كان مسلما كان او كافرا فان عرف مالكه دفعه اليه والا كان حكمه حكم اللقطة **الثالثة** من وجد في داره او صندوقه مالا ولا يعرفه فان كان يدخل الدار غيره او يتصرف في الصندوق سواه فهو لقطة والا فهو له **الرابعة** لا تملك اللقطة قبل الحول ولو نوى ذلك ولا بعد الحول ما لم يقصد التملك وقيل يملكها بعد التعريف حولا وان لم يقصد وهو بعيد **الخامسة** قال الشيخ رحمه الله اللقطة تضمن بمطالبة المالك لا بنية التملك وهو بعيد لان المطالبة تترتب على الاستحقاق **الثاني في الملتقط** وهو من له اهلية الاكتساب والحفظ فلو التقط الصبي جاز ويتولى الولي التعريف عنه وكذا المجنون وكذا العبد الالتقاط من الحاكم ولان له اهلية الاكتساب في اخذ لقطة الحرم [illegible] تردد نشأ

التقاطها الى عصمة مال المسلم ولأنها تمتنع عن السباع بسرعة العدو ولو وجدت الضوال في العمران لم يحل اخذها

ممتنعة كانت كالابل او لم تكن كالصغير من الابل والبقر ولو اخذها كان بالخيار بين امساكها لصاحبها امانة

وعليه نفقتها من غير رجوع بها وبين دفعها الى الحاكم ولو لم يجد حاكما انفق ورجع بالنفقة وان

كان شاة حبسها ثلاثة ايام فان لم يأت صاحبها باعها الواجد وتصدق بثمنها ويجوز التقاط كلب الصيد

ويلزم تعريفه سنة ثم ينتفع به اذا شاء ويضمن قيمته **الثاني في الواجد** يصح اخذ الضالة لكل

بالغ عاقل اما الصبي والمجنون فقطع الشيخ رحمه الله فيهما بالجواز لانه اكتساب وينتزع ذلك الولي و

يتولى التعريف عنهما سنة فان لم يأت مالك فان كان الغبطة في تمليكه وتضمينه اياها فعل والا ابقاها امانة

وفي العبد تردد اشبهه الجواز لان له اهلية الحفظ وهل يشترط الاسلام الاشبه لا واولى منه

بعدم الاشتراط العدالة **الثالث في الاحكام** وهي مسائل **الاولى** اذا لم يجد الآخذ سلطانا ينفق

على الضالة انفق من نفسه ورجع به وقيل لا يرجع لان عليه الحفظ وهو لا يتم الا بالانفاق والوجه الرجوع

دفعا لتوجه الضرر بالالتقاط **الثانية** اذا كان للقطة نفع كالظهر واللبن والخدمة قال في

النهاية كان ذلك بازاء ما انفق وقيل ينظر في النفقة وقيمة المنفعة ويتقاصان وهو اشبه **الثالثة**

لا تضمن الضالة بعد الحول الا مع التملك ولو قصد حفظها لم يضمن الا مع التفريط او التعدي ولو قصد

التملك ثم نوى الاحتفاظ لم يزل الضمان ولو قصد الحفظ ثم نوى التملك لزم الضمان **الرابعة** قال

الشيخ رحمه الله اذا وجد مملوكا بالغا او مراهقا لم يؤخذ وكان كالضالة الممتنعة ولو كان صغيرا

جاز اخذه وهذا حسن لانه مال معرض للتلف **الخامسة** من وجد عبده في غير مصره فاحضر من شهد

على شهوده بصفته لم يدفع اليه لاحتمال التساوي في الاوصاف ويكلف احضار الشهود ليشهدوا بالعين ولو تعذر احضارهم

لم يجب حمل العبد الى بلدهم ولو رأى الحاكم ذلك صلاحا جاز ولو تلف قبل الوصول او بعده ولم يثبت دعواه ضمن المدعي

قيمة العبد واجرته **القسم الثالث في اللقطة** وهو يعتمد على بيان امور ثلاثة **الاول** اللقطة كل مال ضائع

اخذ ولا يد عليه فما كان دون الدرهم جاز اخذه والانتفاع به بغير تعريف وما كان ازيد من ذلك

فان وجده في الحرم قيل يحرم وقيل يكره وهو اشبه ولا يحل الا مع نية الانشاد ويجب تعريفها حولا فان جاء صاحبها

بالملك ولو طالب لا اخذ له رجع على الملتقط الثاني لو اقام واحد بينة بها فدفعت اليه ثم اقام آخر
بينة بها ايضا فان لم يكن ترجيح اقرع بينهما فان خرجت للثاني انتزعت من الاول وسلمت اليه ان تلفت
لو ضمن الملتقط ان كان دفعها بحكم الحاكم ولو كان دفعها باجتهاده ضمن ما لو قامت البينة بعد
الحول وتملك الملتقط ودفع العوض الى الاول ضمن الملتقط للثاني على كل حال لان الحق ثابت في ذمته لم يتعين
بالدفع الى الاول ويرجع الملتقط على الاول لتحقق بطلان الحكم

كتاب الفرائض

والنظر في المقدمات والمقاصد واللواحق **والمقدمات** اربع **المقدمة الاولى** في موجبات الارث وهي اما نسب واما
سبب فالنسب مراتبه ثلث **الاولى** الابوان والولد وان نزلوا **الثانية** الاخوة واولادهم وان نزلوا و
الاجداد وان علوا **الثالثة** الاخوال والاعمام والسبب اثنان زوجية وولاء والولاء ثلث مراتب ولاء
العتق ثم ولاء تضمن الجريرة ثم ولاء الامامة وينقسم الوراث فمنهم من لا يرث الا بالفرض وهم الام من
بين الانساب الا على الرد والزوج والزوجة من بين الاسباب الا نادرا ومنهم من يرث تارة بالفرض و
اخرى بالقرابة وهم الاب والبنت والبنات والاخت والاخوات وكلالة الام ومن عدا هؤلاء لا يرث
الا بالقرابة فاذا كان الوارث لا فرض له ولم يشاركه آخر فالمال له مناسبا كان او مسابيا وان
شاركه من لا فرض له فالمال لهما فان اختلفت الوصلة فلكل طائفة نصيب من يتقرب به
كالخال والاخوال مع العم او الاعمام فللاخوال نصيب الام وهو الثلث وللاعمام نصيب الاب
وهو الثلثان وان كان الوارث ذا فرض اخذ نصيبه فان لم يكن معه مساو كان الرد عليه مثل
بنت مع اخ او اخت مع عم فلكل واحدة نصيبها والباقي رد عليها لانها اقرب ولا يرد على الزوجة
مطلقا ولا على الزوج مع وجود وارث عدا الامام وان كان معه مساو ذو فرض وكانت التركة
بقدر السهام قسمت على الفريضة وان زادت كان الزائد ردا عليهم على قدر السهام ما لم يكن حاجب لاحدهم
او ينفرد بزيادة في الوصلة ولو نقصت التركة كان النقص داخلا على البنت او البنات او الاب او من يتقرب
بالاب دون من يتقرب بالام مثال الاول ابوان وبنتان فصاعدا او اثنان من ولد الام مع اخت للاب
والام او للاب او زوج واخت مثال الثاني ابوان وبنت واخوة ومثال الثالث ابوان وزوج و

من كونهم ليسوا اهلا للاستيمان وللعبد اخذ كل واحدة من اللقطتين وفي رواية ابي خديجة عن ابي عبد الله
لا يتعرض لها المملوك واخذ الشيخ بجوازه وهو اشبه لان له اهلية الاستيمان والاكتساب وكذا المدبر وام الولد
اظهر في جواز المكاتب لان له اهلية التملك **الثالث في الاحكام** وهي مسائل **الاولى** ليس التوالي شرطا في
التعريف فلو فرق جاز وايقاعه عند اجتماع الناس وبروزهم كالغدوات والعشيات وكيفيته ان يقول من ضاع له ذهب
او فضة او ثوب او ما شاكل ذلك من الالفاظ ولو اوغل في الابهام كان احوط كان يقول من ضاع له مال او شيء فالبعد
يحمل عليه بالتخمين وزمانه ايام المواسم والمجتمعات كالاعياد وايام الجمع وموضعه مواطن الاجتماع كالمشاهد
وابواب المساجد والجوامع والاسواق ويكره داخل المساجد ويجوز ان يعرف بنفسه وبمن يستنيبه اولنا **الثانية**
اذا دفع اللقطة الى الحاكم فباعها فان جاء المالك دفع الثمن اليه والا ردها على الملتقط لان له ولاية التملك
او الصدقة **الثالثة** قيل لا يجب التعريف الا مع نية التملك وفيه اشكال ينشا من خفائها عن المالك ولا
يجوز تملكها الا بعد التعريف ولو بقيت في يده احوالا وهي امانة في يد الملتقط في مدة الحول لا يضمنها الا
بالتفريط او التعدي فلو تملكها ضمن لمالكها وزيادتها له متصلة كالزيادة او منفصلة وبعد التعريف يضمن ان
نوى التملك ولا يضمن ان نوى الامانة ولو نوى التملك فجاء المالك لم يكن له الانتزاع وطالب بالمثل والقيمة ان لم
تكن مثلية ولو رد الملتقط العين جاز ولو النماء المنفصل ولو عابت بعد التملك فاراد ردها مع الارش جاز وفيه
اشكال لان الحق تعلق بغير العين فلو بذله اخذها معيبة **الرابعة** اذا التقط العبد ولم يعلم المولى فعرفها حولا
ثم اتلفها تعلق الضمان برقبته يتبع بذلك اذا اعتق كالقرض الفاسد ولو علم المولى قبل التعريف ولم ينتزعها منه ضمن
لتفريطه بالاهمال اذا لم يكن امينا وفيه تردد ولو عرفها العبد ملكها المولى ان شاء وضمن ولو نزعها المولى
منه لزمه التعريف وله التملك بعد الحول او الصدقة مع الضمان او ابقاؤها امانة **الخامسة** لا تدفع اللقطة
الا بالبينة ولا يكفي الوصف ولو وصف صفات لا يطلع عليها الا المالك غالبا مثل ان يصف وكاءها او
عفاصها او وزنها او نقدها فان تبرع الملتقط بالتسليم لم يمنع وان امتنع لم يجبر **فعلى الاول**
لو دفعها بالوصف ثم قام آخر بالبينة بها انتزعها فان كانت تالفة كان له مطالبة الدافع او القابض لفساد القبض
وله مطالبة الملتقط لمكان الحيلولة لكن لو طالب الملتقط رجع على الاول ما لم يكن اعترف له بالملك

يتوارثون وان اختلفوا في المذاهب والكفار يتوارثون وان اختلفوا في النحل **الرابعة** تقسم تركة
المرتد عن فطرة حين ارتداده وتبين زوجته وتعتد عدة الوفاة سواء قتل او بقي ولا يستتاب والمرأة
لا تقتل وتحبس وتضرب اوقات الصلوة ولا تقسم تركتها حتى تموت ولو كان المرتد لا عن فطرة استتيب
فان تاب والا قتل ولا يقسم ماله حتى يموت او يقتل وتعتد زوجته من حين اختلاف دينهما فان عاد قبل
خروجها من العدة فهو احق بها وان خرجت من العدة ولم يعد فلا سبيل له عليها **واما** القتل فيمنع
القاتل من الارث اذا كان عمدا ظلما ولو كان بحق لم يمنع ولو كان القتل خطاء ورث على الاشهر وخرج
المفيد وجها وهو المنع من الدية وهو حسن والاول اشبه ويستوي في ذلك الاب والولد وغيرهما
من ذوي الانساب والاسباب ولو لم يكن وارث سوى القاتل كان الميراث لبيت المال ولو قتل اباه
وللقاتل ولد ورث جده اذا لم يكن هناك ولد للصلب ولم يمنع من الميراث بجناية ابيه ولو كان
للقاتل وارث كافر منعا جميعا وكان الميراث للامام ولو اسلم الكافر كان الميراث له والمطالبة اليه
وفيه قول آخر **وهنا مسائل الاولى** اذا لم يكن للمقتول وارث سوى الامام فله المطالبة
بالقود او الدية مع التراضي وليس له العفو **الثانية** الدية في حكم مال المقتول يقضى منها دينه وتنفذ
منها وصاياه سواء قتل عمدا فاخذت الدية او خطاء **الثالثة** يرث الدية كل مناسب ومسابب عدا
من يتقرب بالام فان فيهم خلافا ولا يرث احد الزوجين القصاص ولو وقع التراضي بالدية ورثا
نصيبهما منها **واما** الرق فيمنع في الوارث والموروث فمن مات وله وارث حر وآخر مملوك فالميراث
للحر ولو بعد دون الرق وان قرب ولو كان الوارث رقا وله ولد حر لم يمنع الولد برق ابيه ولو كان الوارث
اثنين فصاعدا فعتق المملوك قبل القسمة شارك ان كان مساويا وانفرد ان كان اولى ولو كان
عتقه بعد القسمة لم يكن له نصيب وكذا لو كان المستحق للتركة واحدا لم يستحق العبد بعتقه
نصيبا واذا لم يكن للميت وارث سوى المملوك اشتري المملوك من التركة واعتق واعطي بقية المال
ويقهر المالك على بيعه ولو قصر المال عن ثمنه قيل يفك بما وجد ويسعى في الباقي وقيل لا يفك ويكون
الميراث للامام وهو الاظهر وكذا لو ترك وارثين او اكثر وقصر نصيب كل واحد منهم او نصيب بعضهم

بنتان او ابوان وزوج وبنت او زوج او زوجة واثنان من ولد الام مع اخت من الاب والام او للاب

وان لم يكن المساوي ذا فرض كان لهما ما بقي مثل ابوان او احدهما وابن او ابن وزوج او زوجة او ابن وزوج او زوجة او

اخ وزوج او زوجة **المقدمة الثانية** في موانع الارث وهي ثلثة الكفر والقتل والرق فالكفر المانع

هو ما يخرج به معتقده عن سمة الاسلام فلا يرث ذمي ولا حربي ولا مرتد مسلما ويرث المسلم الكافر

اصليا ومرتدا ولو مات كافر وله ورثة كفار ووارث مسلم كان ميراثه للمسلم ولو كان مولى نعمة او ضامن

جريرة دون الكافر وان قرب ولو لم يخلف الكافر مسلما ورثه الكافر اذا كان اصليا ولو كان الميت مرتدا

ورثه الامام مع عدم الوارث المسلم وفي رواية يرثه الكافر وهي شاذة ولو كان للمسلم وارث كافر لم

يرثه وورثه الامام مع عدم الوارث المسلم واذا اسلم الكافر على ميراث قبل قسمته شارك اهله ان

كان مساويا في الدرجة وانفرد به ان كان اولى ولو اسلم بعد القسمة او كان الوارث واحدا لم يكن له

نصيب اما لو لم يكن له وارث سوى الامام فاسلم الوارث فهو اولى من الامام لرواية ابي بصير

وقيل ان كان قبل نقل التركة الى بيت مال الامام ورث وان كان بعده لم يرث وقيل لا يرث لان

الامام كالوارث الواحد ولو كان الوارث زوجا او زوجة وآخر كافرا فان اسلم اخذ ما فضل عن نصيب

الزوجية وفيه اشكال ينشأ من عدم امكان القسمة ولو قيل يشارك مع الزوجة دون الزوج كان

وجها لان مع فريضة الزوجة يمكن القسمة مع الامام والزوج يرد عليه ما فضل فلا تتقدر في

فريضته قسمة فيكون كبنت مسلمة واب كافر واخت مسلمة واخ كافر **مسائل اربع الاولى**

اذا كان احد ابوي الطفل مسلما حكم باسلامه وكذا لو اسلم احد الابوين وهو طفل ولو بلغ فامتنع

عن الاسلام قهر عليه ولو اصر كان مرتدا **الثانية** لو خلف نصراني اولادا صغارا وابن اخ

وابن اخت مسلمين كان لابن الاخ ثلثا التركة ولابن الاخت ثلثها وينفق الابنان على الاولاد

بنسبة حقهما فان بلغ الاولاد مسلمين فهم احق بالتركة على رواية مالك بن اعين

وان اختاروا الكفر استقر ملك الوارثين على ما ورثاه ومنع الاولاد وفيه اشكال ينشأ من اجراء

الطفل مجرى ابيه في الكفر وسبق القسمة على الاسلام يمنع الاستحقاق **الثالثة** المسلمون يتوارثون

ولا عمام والاخوال او لادهم وان نزلوا فيمنعون اعمام الاب واخواله وكذا اولاد اعمام الاب واخواله
يمنعون اعمام الجد واخواله ويسقط من يتقرب بالاب وحده مع من يتقرب بالابوين الا مع التساوي
في الدرجة والمناسب ان بعد يمنع مولى النعمة وكذا مولى النعمة او من قام مقامه في ميراث المعتق
يمنع ضامن الجريرة وضامن الجريرة يمنع الامام **واما الحجب** عن بعض الفرض فانما يحجب
الولد وحجب الاخوة اما الولد فانه وان نزل ذكرا كان او انثى يمنع الابوين عما زاد عن السدسين
الا مع البنت والبنتين فصاعدا مع احد الابوين ويحجب ايضا الزوج والزوجة عن النصيب
الاعلى الى الاخفض وللزوج والزوجة ثلثة احوال **الاولى** ان يكون في الفريضة ولد وان سفل
فللزوج الربع وللزوجة الثمن **الثانية** ان لا يكون هناك ولد ولا ولد ولد وان نزل
فللزوج النصف وللزوجة الربع ولا يعال نصيبهما لان العول عندنا باطل **الثالثة** ان لا
يكون هناك وارث اصلا من مناسب ولا مسابب فالنصف للزوج والباقي رد عليه وللزوجة
الربع وهل يرد عليها فيه اقوال ثلثة احدها يرد والآخر لا والثالث يرد مع عدم الامام
لا مع وجوده والحق انه لا يرد **واما حجب الاخوة** فانهم يمنعون الام عما زاد عن السدس بشروط اربعة
الاول ان يكونوا رجلين فصاعدا او رجلا وامراتين او اربع نساء **الثاني** ان لا يكونوا كفرة ولا ارقا
وهل يحجب القاتل فيه تردد والظاهر انه لا يحجب **الثالث** ان يكون الاب موجودا **الرابع** ان يكونوا للاب
والام او للاب وفي اشتراط وجودهم منفصلين لا حملا تردد والظاهر انه يشترط ولا يحجبها اولاد
الاخوة ولا من الخناثى اقل من اربعة لاحتمال ان يكونوا اناثا **المقدمة الرابعة** في مقادير
السهام واجتماعها **السهام** ستة النصف والربع والثمن والثلثان والثلث والسدس
فالنصف نصيب الزوج مع عدم الولد وان نزل ونصيب البنت والاخت للاب والام او
الاخت للاب والربع سهم الزوج مع الولد وان نزل والزوجة مع عدمه والثمن سهم
الزوجة مع الولد وان نزل والثلثان سهم البنتين فصاعدا والاختين فصاعدا للاب والام
او للاب والثلث سهم الام مع عدم من يحجبها من الولد وان نزل والاخوة وسهم الاثنين فصاعدا

عن قيمته لم يفك وكان الميراث للامام ولو كان العبد قد انعتق بعضه ورث من نصيبه بقدر حريته ومنع بقدر رقيته وكذا يورث منه وحكم الامة كذلك **مسئلتان الاولى** يفك الابوان للارث اجماعا وفي الاولاد تردد اظهره انهم يفكون وهل يفك غير الاباء والاولاد ظاهره وقيل يفك كل وارث ولو كان رحما او زوجا او زوجة والاول اولى **الثانية** ام الولد لا ترث وكذا المدبر لو كان وارثا من مدبره وكذا المكاتب المشروط والمطلق الذي لم يؤد شيئا ومن لواحق اسباب المنع اربعة

الاول اللعان سبب لسقوط نسب الولد نعم لو اعترف بعد اللعان الحق به وورثه الولد وهو لا يرثه **الثاني** الغائب غيبة منقطعة لا يورث حتى يتحقق موته او ينقضي مدة لا يعيش مثله اليها غالبا فيحكم لورثته الموجودين في وقت الحكم وقيل يورث بعد انقضاء عشر سنين من غيبته وقيل يدفع ماله الى وارثه الملي والاول اولى **الثالث** الحمل يرث بشرط انفصاله حيا ولو سقط ميتا لم يكن له نصيب ولو مات بعد وجوده حيا كان نصيبه لوارثه ولو سقط بجناية اعتبر بالحركة التي لا تصدر الا من حي دون التقلص الذي يحصل طبعا **الرابع** اذا مات وعليه دين يستوعب التركة لم تنتقل الى الوارث وكانت على حكم مال الميت وان لم يكن مستوعبا انتقل الى الوارث ما فضل وما قابل الدين باق على حكم مال الميت

المقدمة الثالثة في الحجب قد يكون عن اصل الارث وقد يكون عن بعض الفرض فالاول ضابطه مراعاة القرب فلا ميراث لولد الولد مع ولد ذكرا كان او انثى حتى انه لا ميراث لابن ابن مع بنت ومتى اجتمع اولاد الاولاد وان سفلوا فالاقرب منهم يمنع الابعد ويمنع الولد من يتقرب بالابوين او باحدهما كالاخوة وبنيهم والاجداد وابائهم والاعمام والاخوال واولادهم ولا يشارك الاولاد في الارث سوى الابوين والزوج او الزوجة فاذا عدم الاباء والاولاد فالاخوة والاجداد يمنع الاخ ولد الاخ ولو اجتمعوا بطونا متنازلة فالاقرب اولى من الابعد ويمنع الاخوة واولادهم وان نزلوا من يتقرب بالاجداد من الاعمام والاخوال واولادهم ولا يمنعوا اباء الاجداد فان الجد وان علا الاجداد لو اجتمعوا بطونا متصاعدة فالادنى من الميت اولى من الابعد والاعمام

الذكران والاناث فالمال لهم للذكر مثل حظ الانثيين ولو اجتمع الابوان او احدهما مع الاولاد
فلكل واحد من الابوين السدس والباقي للاولاد بالسوية ان كانوا ذكورا او اناثا وان كان معهم انثى او اناث
فللذكر مثل حظ الانثيين ولو كان معهم زوج او زوجة اخذ حصته الدنيا والباقي للابوين والباقي
للاولاد ولو كان مع الابوين بنت فللابوين السدسان وللبنت النصف والباقي يرد عليهم اخماسا
ولو كان اخوة للاب كان الرد على الاب والبنت ارباعا ولو دخل معهم زوج كان له نصيبه الادنى وللابوين
كذلك والباقي للبنت ولو كان زوجة اخذ كل ذي فرض فرضه والباقي يرد على البنت والابوين دون
الزوجة ومع الاخوة يرد الباقي على البنت والاب ارباعا ولو انفرد احد الابوين معها كان المال بينهما
ارباعا ولو دخل معهما زوج او زوجة كان الفاضل ردا على البنت واحد الابوين دون الزوج والزوجة
ولو كان بنتان فصاعدا فللابوين السدسان وللبنتين فصاعدا الثلثان بالسوية ولو كان معهم زوج او زوجة
كان لكل واحد منهما نصيبه الادنى وللابوين السدسان والباقي للبنتين فصاعدا ولو كان احد الابوين
كان له السدس وللبنتين فصاعدا الثلثان والباقي رد عليهم اخماسا ولو كان زوج كان النقص داخلا على
البنتين فصاعدا ولو كانت زوجة كان لها نصيبها وهو الثمن والباقي بين احد الابوين والبنات اخماسا
ولو كان مع الابوين زوج فله النصف وللام ثلث الاصل والباقي للاب ومع الاخوة للام السدس والباقي
للاب ولو كان معهما زوجة فلها الربع وللام ثلث الاصل ان لم يكن اخوة والباقي للاب ومع الاخوة لها السدس
والباقي للاب **مسائل الاولى** اولاد الاولاد يقومون مقام آبائهم في مقاسمة الابوين وشرط ابن
بابويه في توريثهم عدم الابوين وهو متروك ويمنع الاولاد من يتقرب بهم ومن يتقرب بالابوين
من الاخوة واولادهم والاجداد وآبائهم والاعمام والاخوال واولادهم ويترتبون الاقرب
فالاقرب فلا يرث بطن مع من هو اقرب منه الى الميت ويرث كل واحد منهم نصيب من يتقرب
به فيرث ولد البنت نصيبها ذكرا كان او انثى وهو النصف ان انفرد او كان مع الابوين ويرد عليه
كما يرد عليها لو كانت موجودة ويرث ولد الابن نصيب ابيه ذكرا كان او انثى جميع المال ان انفرد
وما فضل عن حصص الفريضة ان كان معه وارث كالابوين او احدهما او الزوج او الزوجة ولو

من ولد الام والسدس سهم كل واحد من الابوين مع الولد وان نزل وسهم الام مع الاخوة
للاب والام او للاب مع وجود الاب وسهم الواحد من ولد الام ذكرا كان او انثى وهذه
الفروض منها ما يصح ان يجتمع ومنها ما يمتنع فالنصف يجتمع مع مثله ومع الربع ومع الثمن
ولا يجتمع مع الثلثين لبطلان العول بل يكون النقص داخلا على الاختين فصاعدا دون الزوج
ويجتمع النصف مع الثلث ومع السدس ولا يجتمع الربع والثمن ويجتمع الربع مع الثلثين
ومع الثلث ومع السدس ويجتمع الثمن مع الثلثين والسدس ولا يجتمع مع الثلث ولا يجتمع
الثلث مع السدس تسمية ويلحق بذلك **مسئلتان الاولى** لا يثبت الميراث عندنا
بالتعصيب واذا ابقت الفريضة فان كان هناك مساو لا فرض له فالفاضل له بالقرابة مثل
ابوين وزوج او زوجة للام ثلث الاصل وللزوج او الزوجة نصيبه وللاب الباقي ولو كان
هناك اخوة كان للام السدس وللزوج النصف وللاب الباقي وكذا ابوان وابن وزوج وكذا زوج
واخوان من ام واخ او اخوة من اب وام او من اب وان كان بعيدا لم يرث ورد الفاضل على ذوي الفروض عدا الزوج
والزوجة مثل ابوين او احدهما وبنت **الثانية** العول عندنا باطل لاستحالة ان يفرض الله سبحانه في
مال ما لا يفي به ولا يكون العول الا بمزاحمة الزوج والزوجة فيكون النقص داخلا على الاب او البنت او البنتين
او من يتقرب بالاب والام او بالاب من الاخت والاخوات دون من يتقرب بالام مثل زوج وابوين وبنت
او زوج واحد الابوين وبنتين فصاعدا او زوجة وابوين وبنتين او زوج مع كلالة الام واخوات
او اخوات لاب وام او لاب **واما المقاصد** فثلثة **الاول** في ميراث الانساب وهم ثلث
مراتب **المرتبة الاولى** الابوان والاولاد فان انفرد الاب فالمال له وان انفردت
الام فلها الثلث والباقي رد عليها ولو اجتمع الابوان فللام الثلث وللاب الباقي ولو كان
اخوة كان لها السدس وللاب الباقي ولا يرث الاخوة شيئا ولو انفرد الابن فالمال له ولو كانوا اكثر
من واحد فهم سواء في المال ولو انفردت البنت فلها النصف والباقي رد عليها ولو كانت
بنتان فصاعدا فلهما او لهن الثلثان والباقي رد عليهما او عليهن واذا اجتمع الذكران

كانا اثنين فلهما الثلثان فان بقيت الفريضة فلهما الفاضل وان كانوا ذكورا او اناثا فالباقي بعد كلالة الام بينهم بالسوية وان كانوا ذكورا و اناثا فالباقي بينهم للذكر سهمان وللانثى سهم والجد اذا انفرد فالمال له لاب كان او لام وكذا الجدة ولو اجتمع اجداد او جدات او هما لام وجد او جدة او هما لاب كان لمن تقرب منهم بالام الثلث بينهم بالسوية ولمن تقرب بالاب الثلثان للذكر مثل حظ الانثيين واذا اجتمع مع الاخوة للام جد واحد او جدة او احدهما من قبلها كان الجد كالاخ والجدة كالاخت وكان الثلث بينهم بالسوية وكذا اذا اجتمع معهم او مع الاختين فصاعدا للاب والام او للاب جد او جدة او احدهما كان الجد كالاخ من قبله و الجدة كالاخت ويقتسم الباقي بعد كلالة الام بينهم للذكر مثل حظ الانثيين والزوج والزوجة ياخذان نصيبهما الاعلى مع الاخوة اتفقت وصلتهم او اختلفت وياخذ من تقرب بالام نصيبه المسمى من اصل التركة وما فضل فلكلالة الاب والام ومع عدمهم فلكلالة الاب ويكون النقص داخلا على من تقرب بالاب والام او بالاب كما في زوج مع احد من كلالة الام مع اخت للاب وان فرضت الزيادة كما في واحد من كلالة الام مع اخت لاب وام كان الفاضل للاخت خاصة وان كانت للاب فالحكم فيما فضل عن السهام قيل كذلك لان النقص يدخل عليها بمزاحمة الزوج او الزوجة ولما روى عن ابي جعفر عليه السلام في ابن اخت لاب وابن اخت لام قال لابن اخت للام السدس والباقي لابن الاخت للاب وفي طريقها علي بن فضال وفيه ضعف وقيل بل يرد على من يتقرب بالام وعلى الاخت او الاخوات للاب ارباعا او اخماسا للتساوي في الدرجة وهو اولى

مسائل ثلث الاولى الجد وان علا يقاسم الاخوة مع عدم الادنى ولو اجتمعا مع الاخوة شاركهم الادنى وسقط الابعد الثانية اذا ترك جدة ابيه وجده وجدة امه وجدها للام كان لاجداد الام الثلث بينهم ارباعا ولاجداد الاب الثلثان بينهم اثلاثا للذكر مثل حظ الانثيين ... على ما ذكره الشيخ رحمه الله فيكون اصل الفريضة ثلثة تنكسر على الفريقين فتضرب اربعة في تسعة ثم يضرب المجتمع في ثلاثة فيكون مائة وثمانية الثالثة اخ من ام مع ابن اخ لاب وام الميراث كله للاخ من الام لانه اقرب وقال ابن شاذان له السدس والباقي لابن الاخ للاب والام لانه يجمع السببين وهو ضعيف لان كثرة الاسباب اثرها

انفردا اولاد الابن واولاد البنت كان لاولاد الابن الثلثان ولاولاد البنت الثلث على الاظهر ولو
كان زوج او زوجة كان له نصيبه الادنى والباقي بينهم لاولاد البنت الثلث ولاولاد الابن
الثلثان **المسئلة الثانية** اولاد البنت يقتسمون نصيبهم للذكر مثل حظ الانثيين كما
اولاد الابن وقيل يقتسمونه بالسوية وهو متروك **الثالثة** يحبى الولد الاكبر من تركة ابيه بثياب بدنه
وخاتمه وسيفه ومصحفه وعليه قضاء ما عليه من صلوة وصيام ومن شرطه ان لا يكون سفيها
ولا فاسد الراى على قول مشهور وان يخلف الميت مالا غير ذلك فلو لم يخلف سواه لم يحب بشىء منه و
لو كان الاكبر انثى لم يحب ويعطى الاكبر من الذكور **الرابعة** لا يرث الجد ولا الجدة مع احد الابوين شيئا
لكن يستحب ان يطعما سدس الاصل اذا زاد نصيبه عن ذلك فلو خلف ابويه وجدا وجدة لاب
وجدا وجدة لام فللام الثلث وتطعم نصف نصيبها جدة وجدا سدس اصل التركة بالسوية ولو كان
واحدا كان السدس له ولو حصل لاحدهما السدس من غير زيادة وحصل للاخر الزيادة استحب الطعمة
دون صاحب السدس فلو خلف ابوين واخوة استحب للاب الطعمة دون صاحب السدس ولو خلف ابوين
وزوجا استحب للام الطعمة دون الاب ولا يطعم الجد للاب ولا الجدة له الا مع وجوده ولا الجد
للام ولا الجدة لها الا مع وجودها **المرتبة الثانية** الاخوة والاجداد اذا انفرد الاخ للاب
والام فالمال له وان كان معه اخ او اخوة فالمال بينهم بالسوية ولو كانوا ذكورا واناثا فللذكر سهمان وللانثى
سهم ولو كان المنفرد اختا لهما كان لها النصف والباقي يرد عليها ولو كان اختان فصاعدا كان لهما او لهن الثلثان
والباقي يرد عليهما او عليهن ويقوم مقام كلالة الاب والام مع عدمهم كلالة الاب ويكون حكمهم في
الانفراد والاجتماع حكم كلالة الاب والام ولا يرث اخ ولا اخت من اب مع احد من الاخوة للاب والام
السببين ولو انفرد الواحد من ولد الام كان له السدس والباقي رد عليه ذكرا كان او انثى وللاثنين
فصاعدا الثلث بينهم بالسوية ذكرانا كانوا او اناثا او ذكرانا واناثا ولو كان الاخوة متفرقين كان
لمن يتقرب بالام السدس ان كان واحدا والثلث ان كانوا اكثر بينهم بالسوية والثلثان لمن يتقرب
بالاب والام واحدا كان او اكثر لكن لو كان انثى كان لها النصف بالتسمية والباقي بالرد وان كانتا

بالام السدس ان كان واحدا والثلث ان كانوا اكثر الذكر والانثى فيه سواء والباقي للمتقربين بالاب مع
عدم المتقرب من الاب والام ولو اجتمع الاخوال والاعمام كان للاخوال الثلث وكذا لو كان واحدا ذكرا
كان او انثى وللاعمام الثلثان وكذا لو كان واحدا ذكرا كان او انثى فان كان الاخوال مجتمعين
فالمال بينهم للذكر مثل حظ الانثيين ولو كانوا متفرقين فلمن تقرب بالام السدس ان كان
واحدا والثلث ان كانوا اكثر بينهم بالسوية والباقي لمن تقرب منهم بالاب والام وللاعمام ما بقي
فان كانوا من جهة واحدة فالمال بينهم للذكر مثل حظ الانثيين ولو كانوا متفرقين فلمن
تقرب منهم بالام السدس ان كان واحدا والثلث ان كانوا اكثر بينهم بالسوية والباقي للاعمام
من قبل الاب والام بينهم للذكر مثل حظ الانثيين ويسقط من تقرب بالاب منفردا الا مع عدم
من تقرب بالاب والام ولو اجتمع عم الاب وعمته وخالته وعم الام وعمتها وخالها وخالتها قال
في النهاية كان لمن تقرب بالام الثلث بينهم بالسوية ولمن تقرب بالاب الثلثان ثلثه لخال الاب
وخالته بينهما بالسوية وثلثاه بين العم والعمة بينهما للذكر مثل حظ الانثيين فيكون اصل الفريضة
ثلثة تنكسر على الفريقين فتضرب اربعة في تسعة تصير ستة وثلثين ثم تضربها في ثلثة فتصير مائة
وثمانية **مسائل خمس** الاولى عمومة الميت وعماته واولادهم وان نزلوا وخئولته وخالاته
واولادهم وان نزلوا احق بالميراث من عمومة الاب وعماته وخئولته وخالاته واحق من عمومة الام وعماتها
وخئولتها وخالاتها لان عمومة الميت وخئولته اقرب اليه ولان اولادهم يقومون مقام آبائهم فاذا عدم عمومة
الميت وعماته وخئولته وخالاته واولادهم وان نزلوا قام مقامهم عمومة الاب وعماته وخئولته
وخالاته وعمومة امه وعماتها وخئولتها وخالاتها واولادهم وان نزلوا هكذا كل بطن منهم وان نزلت
اولى من البطن العليا **الثانية** اولاد العمومة المتفرقين ياخذون نصيب آبائهم فبنو العم للام
السدس ولو كانوا ابني عمين للام كان لهم الثلث والباقي لبني العم او العمة او لبني العمومة
او العمات للاب والام وكذا البحث في بني الخئولة **الثالثة** اذا اجتمع للوارث سببان فان لم يمنع
احدهما الآخر ورث بهما مثل ابن عم لاب هو ابن خال لام ومثل ابن عم هو زوج او بنت عم هي زوجة

خاتمة اولاد الاخوة والاخوات يقومون مقام آبائهم مع التساوي في الدرجة لا مع التفاوت عند عدمهم ويرث كل واحد منهم نصيب من يتقرب به فان كان واحدا كان له النصيب وان كانوا جماعة اقتسموا ذلك النصيب بينهم بالسوية ان كانوا ذكرانا او اناثا وان اجتمعوا فللذكر مثل حظ الانثيين وان كانوا اولاد اخوة من ام كانت القسمة بينهم بالسوية ويأخذ اولاد الاخ الباقي كابيهم واولاد الاخت للاب والام النصف نصيب امهم لا على سبيل الرد واولاد الاختين فصاعدا الثلثين الا ان يقصر المال بدخول الزوج او الزوجة فيكون لهم الباقي كما يكون لمن يتقربون به ولو لم يكن اولاد كلالة الاب والام قام مقامهم اولاد كلالة الاب ولاولاد الاخ او الاخت من الام السدس ولو كانوا اولاد اثنين كان لهم الثلث لكل فريق نصيب من يتقربون به بالسوية ولو اجتمع اولاد الكلالات كان لاولاد كلالة الام الثلث ولاولاد كلالة الاب والام الثلثان وسقط اولاد كلالة الاب ولو دخل عليهم زوج او زوجة كان له نصيبه الاعلى ولمن يتقرب بالام ثلث الاصل ان كانوا اكثر من واحد والسدس ان كانوا واحدا والباقي لاولاد كلالة الاب والام زائدا كان او ناقصا ولو لم يكونوا فلاولاد كلالة الاب خاصة وفي طرف الزيادة يحصل التردد على ما مضى ولو اجتمع معهم الاجداد فاسموهم كما يقاسمهم الاخوة وقد بينا

المرتبة الثالثة الاعمام والاخوال العم يرث المال اذا انفرد وكذا العمان والاعمام ويقتسمون المال بالسوية وكذا العمة والعمتان والعمات وان اجتمعوا فللذكر مثل حظ الانثيين ولو كانوا متفرقين فللعم او العمة من الام السدس وما زاد على الواحد الثلث ويستوي فيه الذكر والانثى والباقي للعم او العمان او الاعمام من الاب والام بينهم للذكر مثل حظ الانثيين ويسقط الاعمام للاب بالاعمام للاب والام ويقومون مقامهم عند عدمهم ولا يرث ابن عم مع عم ولا من هو ابعد مع اقرب الا في مسئلة واحدة وهي ابن عم لاب وام مع عم لاب فابن العم اولى ما دامت الصورة على حالها فلو دخل معهما او خال تغيرت الحال وسقط ابن العم ولو انفرد الخال كان المال له وكذا الخالان والاخوال وكذا الخالة والخالتان والخالات ولو اجتمعوا فالذكر والانثى سواء ولو افترقوا كان لمن تقرب بالام

السادسة نكاح المريض مشروط بالدخول فإن مات في مرضه ولم يدخل بطل العقد ولا مهر لها ولا ميراث وهي رواية زرارة عن أحدهما عليهما السلام

المقصد الثالث في الميراث بالولاء وهو ثلاثة أقسام **الأول** ولاء العتق إنما يرث المنعم إذا كان متبرعاً ولم يتبرأ من ضمان جريرته ولم يكن للعتيق وارث مناسب فلو أعتق في واجب كالكفارة والنذر لم يثبت للمنعم ميراث وكذا لو تبرع واشترط سقوط الضمان وهل يشترط في سقوطه الإشهاد بالبراءة الوجه لا ولو نكّل به فانعتق كان سائبة ولو كان للعتيق وارث مناسب قريباً كان أو بعيداً ذا فرض أو غيره لم يرث المنعم أما لو كان زوجاً أو زوجة كان لهما نصيبهما الأعلى والباقي للمنعم أو من يقوم مقامه عند عدمه وإذا اجتمعت الشروط ورثه المنعم إن كان واحداً وإن كانوا أكثر فهم شركاء في الولاء بالحصص رجالاً كانوا أو نساءً أو رجالاً ونساءً ولو عدم المعتق قال ابن بابويه يكون الولاء للأولاد الذكور والإناث وهو حسن في مسألة الخلاف لو كان رجلاً وقال المفيد الولاء للأولاد الذكور والإناث رجلاً كان المنعم أو امرأة وقال الشيخ في النهاية يكون الولاء للأولاد الذكور دون الإناث إن كان المعتق رجلاً ولو كان امرأة كان الولاء لعصبتها ونقل فيه رض تشهد الروايات ويرث الولاء الأبوان والأولاد ومع الانفراد لا يشركهما أحد من الأقارب ويقوم أولاد الأولاد مقام آبائهم عند عدمهم ويأخذ كل منهم نصيب من يتقرب به كالميراث في غير الولاء ومع عدم الأبوين والولد يرثه الإخوة وهل يرث الأخوات تردد أظهره نعم لأن الولاء لحمة كلحمة النسب ويشترك الإخوة والأجداد والجدات ومع عدمهم الأعمام والعمات وأولادهم ويترتبون الأقرب فالأقرب ولا يرث الولاء من يتقرب بالأم من الإخوة والأخوات والأخوال والخالات والأجداد والجدات ومع عدم قرابة المنعم يرثه مولى المولى فإن عدم فقرابة مولى المولى لأبيه دون أمه والمنعم لا يرثه المعتق ولو لم يخلف وارثاً يكون ميراثه للإمام دون المعتق ولا يصح بيع الولاء ولا هبته ولا اشتراطه في بيع

مسائل ثمان الأولى ميراث ولد المعتقة لمن أعتقهم ولو أعتقوا حملاً مع أمهم ولا ينجر ولاؤهم ولو حملت بهم بعد العتق

ومثل عمة الاب يعني خالة الام وان منع احدهما الاخر ورث من جهة المانع مثل ابن عم هو اخ فانه
يرث بالاخوة خاصة **الرابعة** اذا دخل الزوج على الخؤولة والخالات والعمومة والعمات فللزوج او
الزوجة النصيب الاعلى ولمن يتقرب بالام نصيبه الاصلي من اصل التركة والباقي فهو لقرابة الاب والام
وان لم يكن فلقرابة الاب **الخامسة** حكم اولاد الخؤولة مع الزوج والزوجة حكم الخؤولة فلو
زوجا او زوجة وبنو اخوال مع بني اعمام فللزوج او الزوجة نصيب الزوجية ولبني الاخوال الثلث الاصل و
الباقي لبني الاعمام **المقصد الثاني** في مسائل من احكام الازواج **الاولى** الزوجة ترث ما دامت
في حبال الزوج وان لم يدخل بها وكذا يرثها الزوج ولو طلقت رجعية توارثا اذا مات احدهما في
العدة لانها بحكم الزوجة ولا يرث البائن ولا تورث كالمطلقة ثلثا والتي لم يدخل بها واليائسة
وليس في سنها من تحيض والمختلعة والمباراة والمعتدة عن وطي الشبهة او الفسخ **الثانية**
للزوجة مع عدم الولد الربع ولو كن اكثر من واحدة كن شركاء فيه بالسوية ولو كان له ولد كان
لهن الثمن بالسوية وكذا لو كانت واحدة لا يزدن عليه شيئا **الثالثة** اذا طلق واحدة
من اربع فتزوج اخرى ثم اشتبهت المطلقة في الاول كان للاخيرة ربع الثمن مع الولد
والباقي من الثمن بين الاربع بالسوية **الرابعة** اذا زوج الصبية ابوها او جدها
لابيها ورثها الزوج وورثته وكذا اذا زوج الصغير ابواه او جده لابيه توارثا ولو
زوجهما غير الاب او الجد كان العقد موقوفا على رضاهما عند البلوغ والرشد فلو مات
احدهما قبل ذلك بطل العقد ولا ميراث وكذا لو بلغ احدهما ورضي ثم مات الاخر قبل
البلوغ ولو مات الذي رضي عزل نصيب الاخر من تركة الميت وتربص بالحي فان بلغ وانكر
فقد بطل العقد ولا ميراث وان اجاز حلف انه لم يدعه الى الرضا الرغبة في
الميراث **الخامسة** اذا كان للزوجة من الميت ولد ورثت من جميع ما تركه وان لم
يكن ولد لم ترث من الارض شيئا واعطيت حصتها من قيمة الالات والابنية وقيل لا تمنع الا
من الدور والمساكن وخرج المرتضى رضي الله عنه قولا ثالثا وهو تقويم الارض في التسلط

فلو اشترى الابن عبدا فاعتقه كان ولاؤه له فلو اشترى معتق المنعم فاعتقه جر الولاء
من موالي الام الى موالي الاب وكان كل واحد منهما مولى الآخر وان مات الاب فميراثه لابنه وان مات الابن
ولا مناسب له فولاؤه لمعتق ابيه وان مات المعتق ولا مناسب له فولاؤه للابن الذي باشر عتقه
ولو ماتا ولم يكن لهما مناسب قال الشيخ يرجع الولاء الى مولى الام وفيه تردد القسم الثاني
ولاء تضمن الجريرة من توالى الى احد يضمن حدثه ويكون ولاؤه له صح ذلك وثبت به الميراث ولكن لا يتعدى
الضامن ولا يضمن الا سائبة لا ولاء عليه كالمعتق في الكفارات والنذور ومن لا وارث له ولا
يرث هذا الا مع فقد كل مناسب ومع فقد المعتق وهو اولى من الامام ويرث مع الزوج والزوجة
نصيبهما الاعلى فاذا عدم الضامن كان الامام وارث من لا وارث له وهو القسم الثالث من الولاء
فان كان الامام موجودا فالمال له يصنع به ما شاء وكان علي عليه السلام يعطيه فقراء بلده
وضعفاء جيرانه تبرعا وان كان غائبا قسم في الفقراء والمساكين ولا يدفع الى غير سلطان
الحق الا مع الخوف والتغلب مسائل ثلث الاولى ما يؤخذ من اموال المشركين في حال الحرب
فهو للمقاتل بعد الخمس وما تأخذه سرية بغير اذن الامام فهو للامام وما يتركه المشركون فزعا
ويفارقونه من غير حرب فهو للامام ايضا وما يؤخذ صلحا او جزية فهو للمجاهدين ومع عدمهم
لفقراء المسلمين الثانية ما يؤخذ غيلة من اهل الحرب ان كان في زمان الهدنة اعيد
عليهم وان لم يكن كان لآخذه وفيه الخمس الثالثة من مات من اهل الحرب وخلف مالا فالمال للامام عليه السلام
ان لم يكن له وارث واما اللواحق فاربعة فصول الاول في ميراث ولد الملاعنة وولد الزنا ولد
الملاعنة ولده وامه للام السدس ومع الباقي للولد للذكر سهمان وللانثى سهم ولو لم يكن له ولد كان المال
لامه الثلث بالتسمية والباقي بالرد وفي رواية ترث الثلث والباقي للامام لانه الذي يعقل عنه والاول
اشهر ومع عدم الام والولد يرثه الاخوة للام واولادهم على الترتيب والاجداد لها وان علوا
ويترتبون الاقرب فالاقرب ومع عدمهم يرثه الاخوال والخالات واولادهم على ترتيب الارث وفي
كل هذه المراتب يرث الذكر والانثى سواء فان عدم قرابة الام اصلا حتى لا يبقى لها وارث والى الامام

كان ولاؤهم لمولى امهم اذا كان ابوهم رقا ولو كان ابوهم حرا فى الاصل لم يكن لمولى امهم ولاء ولو كان

ابوهم معتقا فولاؤهم لمولى الاب وكذا لو عتق ابوهم بعد ولادتهم انجر ولاؤهم من مولى امهم الى مولى

الاب الثانية لو تزوج مملوك بمعتقة فاولدها فولاء الولد لمولى امها فلو مات الاب وعتق الجد قال

الشيخ ينجر الولاء الى معتق الجد لانه قائم مقام الاب وكذا لو كان الاب باقيا ولو عتق الاب بعد ذلك انجر الولاء

من مولى الجد الى مولى الاب لانه اقرب الثالثة لو انكر المعتق ولد زوجته المعتقة فلاعنها فان

مات الولد ولا مناسب له كان ولاؤه لمولى امه ولو اعترف الاب بعد ذلك لم يرثه الاب ولا المنعم على

الاب لان النسب وان عاد فان الاب لا يرثه ولا من يتقرب به الرابعة ينجر الولاء من مولى الام الى مولى

الاب فان لم يكن فلعصبة المولى فان لم يكن عصبة فلمولى عصبة مولى الاب ولا يرجع الى مولى الام فان

فقد المولى وعصباته وكان ذلك ضامن جريرة كان له والا كان الولاء للامام الخامسة امرأة

اعتقت مملوكا فاعتق المعتق آخر فان مات الاول ولا مناسب له فميراثه لمولاته وان مات الثانى

ولا مناسب له فميراثه لمعتقه فان لم يكن الاول ولا مناسبوه كان ولاء الثانى لمولاة مولاه ولو

اشترت اباها فانعتق ثم اعتق ابوها آخر ثم مات ابوها ثم مات المعتق ولا وارث له سواها كان لها

المعتق لها النصف بالتسمية والباقى بالرد لا بالتعصيب قلنا ارث الولاء ولا المعتق فان كن

اثنتين كان الميراث لهما بالولاء السادسة لو اولد العبد بنتين من معتقه فاشتريا اباهما انعتق

عليهما فلو مات الاب كان ميراثهما بالتسمية والرد بالولاء لانه لا يجتمع الميراث بالولاء مع النسب

ولو ماتتا او احديهما والاب موجود كان الميراث لابيهما ولو لم يكن موجودا كان ميراث السابقة لاختها

بالتسمية والرد ولا ميراث للولاء لوجود المناسب فلو ماتت الاخرى ولا وارث لها هل يرثها

مولى امها فيه تردد منشاه هل انجر الولاء اليها بعتق الاب ام لا ولعل الاقرب انه لا ينجر هنا اذ لا يجتمع

استحقاق الولاء بالنسب والعتق السابعة لو اشترى احد الولدين مع ابيه مملوكا فاعتقاه ثم مات

الاب ثم مات المعتق كان لمن اشتراه مع ابيه ثلثة ارباع تركته ولاخيه الربع الثامنة اذا اولد

من معتقه ابناها كان الولاء لمن اعتق امه فلو اشترى الابن عبدا فاعتقه كان ولاؤه له فلو اشترى

نصفه اذا عرف ذلك فان انفرد اخذ المال وان كانوا الكثر فعلى القول بالقرعة يقرع فان كانوا ذكورا او
اناثا فالمال سواء وان كان بعضهم اناثا فللذكر مثل حظ الانثيين وكذا يعتبر لو قيل العدد لا احتمالا
وعلى ما اخترناه يكونون سواء في المال ولو كانوا ورثة لتساويهم في الاستحقاق ولو اجتمع
مع الخنثى ذكر بيقين قيل للذكر اربعة اسهم وللخنثى ثلثة اسهم ولو كان معهما انثى
كان لها سهمان وقيل بل تقسم الفريضة مرتين ويفرض في مرة ذكرا وفي اخرى انثى و..
نصف النصيبين وطريق ذلك ان تنظر في اقل عدد يمكن قسمته وقسمة نصفه منه وتضرب
مخرج احد الفريضتين في الاخرى مثل خنثى وذكر وتفرضهما ذكرين فتطلب مالا له نصف ولنصفه
نصف وهو اربعة ثم تفرضهما ذكرا وانثى فتطلب مالا له ثلث ولثلثه نصف وهو ستة
وهما متفقان بالنصف فتضرب نصف احد المخرجين في الاخر فيكون اثنا عشر فيحصل للخنثى
تارة النصف وهو ستة وتارة الثلث وهو اربعة فيكون عشرة ونصفه خمسة وهو نصيب
الخنثى ويبقى سبعة للذكر وكذا لو كان بدل الذكر انثى فالفريضة من اثني عشر ايضا
فيكون للخنثى سبعة وللانثى خمسة ولو كان مع الخنثى ابن وبنت فاذا فرضت ذكرين
وبنتا كان المال اخماسا واذا فرضت ذكرا وبنتين كان ارباعا فتضرب اربعة في خمسة يكون
عشرين لكن لا يقوم لحاصل الخنثى نصف صحيح فتضرب مخرج النصف وهو اثنان في عشرين
فيكون اربعين فتصح الفريضة بغير كسر فان اتفق معهم زوج او زوجة صححت مسئلة الخناثى
ومشاركيهم اولا دون الزوج او الزوجة ثم ضربت مخرج نصيب الزوج او الزوجة فيما
اجتمع مثاله ان يجتمع ابن وبنت وخنثى وزوج وقد عرفت ان سهام الخنثى ومشاركيه
اربعون فتضرب مخرج سهم الزوج وهو اربعة في اربعين فيكون مائة وستين ونعطي الزوج
الربع وهو اربعون ويبقى مائة وعشرون فكل من حصل له اولا سهم ضربته في ثلثة فما
اجتمع فهو نصيبه من مائة وستين وان كان ابوان او احدهما مع الخنثى فللابوين السدسان
تارة وهما الخمسان في اخرى فتضرب خمسة في ستة فيكون للابوين احد عشر وللخنثى تسعة

فميراثه للامام والزوج والزوجة يرثان نصيبهما مع كل درجة من هذه الدرجات النصف للزوج
والربع للزوجة مع عدم الولد ونصف ذلك معه وهل يرثه هو وقرابة امه قيل نعم لان نسبه من
الام ثابت وقيل لا يرث الا ان يعترف به الاب فهو يرثهم ولا يرثه الاب ولا من يتقرب به فان اعترف
به بعد اللعان ورث هو اباه ولا يرثه الاب وهل يرث اقارب ابيه مع الاعتراف قيل نعم والوجه
انه لا يرثهم ولا يرثونه لانقطاع النسب باللعان واختصاص حكم الاقرار بالمقر

مسائل

الاولى لا عبرة بنسب الاب هنا فلو خلف اخوين احدهما لابيه وامه والاخر لامه فهما سواء
وكذا لو كانا اختين او اخا واختا احدهما للاب والام وكذا لو خلف ابن اخيه لابيه وامه وابن
اخيه لامه او خلف اخا واختا لابويه مع جد او جدة المال بينهم اثلاثا وسقط اعتبار نسب
الاب **الثانية** اذا ماتت امه ولا وارث سوه فميراثها له ولو كان معه ابوان او احدهما
فلهما السدسان او لاحدهما السدس والباقي له ان كان ذكرا وان كان انثى فالنصف لها والباقي يرد عليهما بحسب
السهام **الثالثة** لو انكر الحمل وتلاعنا فولدت توامين توارثا بالامومة دون الابوة **الرابعة**
لو تبرأ عند السلطان من جريرة ولده ومن ميراثه ثم مات الولد قال الشيخ رحمه الله في النهاية كان ميراثه
لعصبة ابيه دون ابيه وهو قول شاذ **واما** ولد الزنا فلا نسب له ولا يرثه الزاني ولا التي ولدته
ولا احد من انسابهما ولا يرثهم هو وميراثه لولده ومع عدمهم للامام ويرث الزوج والزوجة
نصيبهما الادنى مع الولد والاعلى مع عدمه وفي رواية ترثه امه ومن يتقرب بها مثل ابن الملاعنة وهي
مطروحة

الثاني في ميراث الخنثى

من له فرج الرجال والنساء يورث على الفرج الذي يسبق منه البول
فان جاء منهما اعتبر على الذي ينقطع اخيرا فيورث عليه فان تساويا في السبق والتأخر قال في الخلاف
يعمل فيه بالقرعة محتجا بالاجماع والاخبار وقال في النهاية والايجاز والمبسوط يعطى نصف ميراث رجل و
نصف ميراث امرأة وعليه دلت رواية هشام بن سالم عن ابي عبد الله عليه السلام في قضاء علي عليه السلام
وقال المفيد والمرتضى رحمهما الله تعد اضلاعه فان استوى جنباه فهو امرأة وان اختلفا فهو ذكر وهو رواية
شريح القاضي حكاية لفعل علي عليه السلام واحتجا بالاجماع والرواية ضعيفة والاجماع لم نتحققه

وفي رواية اسحاق بن عمار عن ابي عبد الله عليه السلام اذا كان الورثة مَلاءً فليقسموه فان
جاء ردوه عليه وفي سياق قوله وفي طريقهما سهل بن زياد وهو ضعيف قال في الخلاف يحبس
مدة لا يعيش مثله اليها بمجرى العادة وهو اولى الثالث في ميراث الغرقى والمهدوم عليهم وهؤلاء
يرث بعضهم من بعض اذا كان لهم او لاحدهم مال وكانوا يتوارثون واشتبهت الحال في تقدم موت بعض
على بعض فلو لم يكن لهم مال او لم يكن بينهم موارثة او كان احدهما يرث دون صاحبه كاخوين لاحدهما ولد سقط
الحكم وكذا لو كان الموت لا عن سبب او علم اقتران موتهما او تقدم احدهما على الاخر وفي ثبوت هذا الحكم بغير
الهدم والغرق مما يحصل معه الاشتباه تردد وكلام الشيخ في النهاية يؤذن بطرده مع اسباب الاشتباه
واذا ثبت هذا فمع حصول الشرائط يورث بعضهم من بعض ولا يورث الثاني مما ورث منه وقال
المفيد يرث مما ورث منه والاول اصح لانه انما يفرض الممكن والتوريث مما ورث يستدعي الحيوة بعد
فرض الموت وهو غير ممكن عادة ولما روي انه لو كان لاحدهما مال صار المال لمن لا مال له وفي وجوب
تقديم الاضعف في التوريث تردد قال في الايجاز لا يجب وفي المبسوط لا يتغير به حكم غير
انا نتبع الاثر في ذلك وعلى قول المفيد تظهر فائدة التقديم وما ذكره في الايجاز اشبه بالصواب
ولو ثبت الوجوب كان تعبدا فلو غرق زوج وزوجة فرض موت الزوج اولا وتعطى الزوجة نصيبها ثم
يفرض موت الزوجة ويعطى الزوج نصيبه من تركتها الاصلية لا مما ورثته وكذا لو غرق اب وابن يورث
ثم يورث الابن ثم ان كان لكل واحد منهما اولى من بقية الوراث انتقل مال كل واحد منهما الى
الاخر ومنه الى ورثته كابن له اخوة من ام واب له اخوة فمال الولد ينتقل الى الوالد وكذا مال
الوالد الاصلي ينتقل الى الولد ثم ينتقل ما صار الى كل واحد منهما الى اخوته وان كان لاحدهما او لكل
واحد منهما شريك في الارث كابن واب للاب ولا اخ غيره من ... والوالد فان الاب يرث
السدس ثم يفرض موت الاب فيرث الابن مع اخيه نصيبه وينتقل ما ورثه من تركته مع هذا
النصيب الى اولاده ولو كان الوارثان يتساويان في الاستحقاق كاخوين لم يتقدم احدهما على الاخر
وكانا سواء في الاستحقاق وينتقل مال كل واحد منهما الى الاخر فان لم يكن لهما وارث فميراثهما للامام

مشترك ولو كان معهما ابوان فصاعدا كان للابوين السدسان والباقي للخنثيين ولا رد هنا

ولو كان احدهما ابوا من سدسان الرد [illegible] اثلاثا واتفق ان العدد يصح [illegible] والعمل في

الخنثيين [illegible] كما ذكرناه في الاولاد واما الاخوة من الام فلا حاجة في حسابهم

الى هذه الطريقة [illegible] سواء في الميراث وكذا الاخوال في كون الاناث والاعمام

[illegible] لان الاولاد [illegible] على ما روي عن [illegible] واولاد

وقال الشيخ لو كان الخنثى زوجا او زوجة كان له نصف ميراث الزوج ونصف ميراث الزوجة [illegible]

ثم ان كان لا فرج له [illegible] الرجال والنساء يورث بالقرعة بان يكتب على سهم عبد الله وعلى سهم

امة الله [illegible] الاثنين [illegible] وبان على [illegible]

فان [illegible] واحدا [illegible] اثنان [illegible] الثالثة [illegible]

او [illegible] والباقي [illegible]

استقر [illegible] في رواية [illegible] عن ابي جعفر عليه السلام ولا اشكال في كونه

عند [illegible] حتى انه لو ولد لستة اشهر من حين الوطء [illegible] ولم تتزوج المرأة

اذا ترك ابوين واحدهما او زوجا او زوجة [illegible] على ذوي الفروض [illegible]

الباقي فان سقط [illegible] نصيبه [illegible] قال الشيخ [illegible] لو كان الميت [illegible]

الثلث [illegible] الكثرة [illegible]

الحمل [illegible]

السابعة اذا تعارف اثنان ورث بعضهم من بعض [illegible] البينة ولو كانا [illegible]

النسب [illegible] الثامنة المفقود يتربص بماله [illegible] الى اربع سنين و

رواية عثمان بن عيسى عن سماعة عن ابي عبد الله عليه السلام وفي الرواية [illegible]

بعد عشر سنين وهو اختيار المفيد [illegible] وابنه علي بن مهزيار عن ابي جعفر عليه السلام في بيع قطعة

[illegible] ولا استدلال [illegible] قال الشيخ [illegible] الحاضرين [illegible]

على ثمن ونصف وثمن وما بقي فهي من ثمان وان اشتملت على ثلث وثلثين او ثلث وما بقي او ثلثين وما بقي فهي من ثلثة وان اشتملت على سدس وثلث او سدس وثلثين فسدس وما بقي فهي من ستة وان
مع الثلث او الثلثين او السدس او مع احدهما من ستة ولو كان بدل النصف ربع كانت الفريضة
من اثني عشر ولو كان بدله ثمن كانت من اربعة وعشرين اذا عرفت هذا فالفريضة اما وفق ا
او زائدة او ناقصة **القسم الاول** ان تكون الفريضة بقدر السهام فان انقسمت من غير
كسر فلا بحث مثل اخت لاب مع زوج فالفريضة من اثنين وبنتين وابوين وابوين وزوج فالفريضة
وتنقسم بغير كسر وان انكسرت الفريضة فاما على فريق واحد او اكثر **فالاول** تضرب عددهم في
اصل الفريضة ان لم يكن بين نصيبهم وعددهم وفق مثل ابوين وخمس بنات فريضتهم ستة نصيب
البنات اربعة ولا وفق فتضرب عددهن وهو خمسة في ستة فما ارتفع فمنه الفريضة وكل من حصل له
من الوارث من الفريضة سهم قبل الضرب فاضربه في خمسة وذلك قدر نصيبه وان كان بين النصيب والعدد
وفق فاضرب الوفق من عددهن لا من النصيب في الفريضة مثل ابوين وست بنات للبنات اربعة
لا تنقسم عليهن على صحة والنصيب يوافق عددهن بالنصف فضرب نصف عددهن وهو ثلثة
في الفريضة وهي ستة فيبلغ ثمانية عشر وقد كان للابوين من الاصل سهمان ضربتهما في ثلثة
فكان لهما ستة وللبنات من الاربعة فضربتهما في ثلثة فاجتمع لهن اثنا عشر لكل بنت سهمان
وان انكسرت على اكثر من فريق فاما ان يكون بين سهام كل فريق وعدده وفق واما ان لا يكون وقد يكون الوفق
او يكون لبعض دون بعض ففي الاول يرد كل فريق الى جزء الوفق وفي الثاني يجعل كل عدد بحاله وفي الثالث
ترد الطائفة التي لها الوفق الى جزء الوفق وتبقى الاخرى بحالها ثم بعد ذلك اما ان تبقى الاعداد
متماثلة او متداخلة او متوافقة او متباينة فان كان الاول اقتصرت على احدها وضربته في
اصل الفريضة مثل اخوين لام وستة لام فريضتهم من ثلثة لا تنقسم على صحة فضربت احد العددين
وهو اثنان في اصل الفريضة وهي ثلثة فصار ستة للاخوين للام سهمان سهمان وللاخوين للاب اربعة
وان تداخل العددان فاطرح الاقل واضرب الاكثر في الفريضة مثل اخوة ثلثة لام وستة لا

وان كان لاحدهما وارث انتقل ما صار اليه الى ورثته وما صار الى الآخر الى الامام **الرابع** في ميراث

المجوس المجوسي قد ينكح المحرمات بشبهة دينه فيحصل له النسب الصحيح والفاسد والسبب الصحيح والفاسد

ونعني بالفاسد ما يكون عن نكاح محرم عندنا لا عندهم كما اذا نكح امه فاولدها ولدا فنسب الولد فاسد

وسبب زوجيتها فاسد فمن الاصحاب من لا يورثه الا بالصحيح من النسب والسبب وهو المحكي عن يونس بن

عبد الرحمن ومتابعيه ومنهم من يورثه بالنسب صحيحه وفاسده وبالسبب الصحيح لا الفاسد وهو اختيار

فضل بن شاذان من القدماء ومن تابعه وهو مذهب شيخنا المفيد وحسن والشيخ ابو جعفر يورث

بالامرين صحيحهما وفاسدهما وعلى هذا القول لو اجتمع الامران لواحد ورث بهما مثل ام هي زوجة

لها نصيب الزوجية وهو الربع مع عدم الولد والثلث نصيب الامومة من اصل التركة ان لم يكن لها مشارك

كالاب فالباقي رد عليها بالامومة وكذا البنت هي زوجة لها النصف والثمن والباقي يرد عليها بالقرابة ان

لم يكن مشارك ولو كان ابوان كان لهما السدسان ولها الثمن والنصف والباقي يرد عليها بالقرابة وعلى الابوين

وكذا الاخت هي زوجة لها الربع والنصف والباقي يرد عليها بالقرابة ان لم يكن مشارك ولو اجتمع

سببان واحدهما يمنع الآخر ورث من جهة المانع مثل بنت هي اخت من ام فلها نصيب البنت دون الاخت اذ لا

ميراث عندنا للاخت مع البنت وكذا بنت هي بنت بنت لها نصيب البنت دون بنت البنت وكذا عمة هي اخت

من اب لها نصيب الاخت دون العمة وكذا عمة هي بنت عمة لها نصيب العمة **مسئلتان الاولى**

المسلم لا يرث بالسبب الفاسد فلو تزوج محرمة لم يتوارثا سواء كان تحريمها متفقا عليه كالام من الرضاع

او مختلفا فيه كام المزني بها والمخلوقة من ماء الزاني وسواء كان الزوج معتقدا للتحليل او لم يكن

الثانية المسلم يرث بالنسب الصحيح والفاسد لان الشبهة كالعقد الصحيح في التحاق النسب **خاتمة**

في حساب الفرائض وهي تشتمل على مقاصد **المقصد الاول** في مخارج الفروض الستة وطرق

الحساب ونعني بالمخرج اقل عدد يخرج منه ذلك الجزء صحيحا فاذا انفرد النصف فهو من اثنين والربع من

اربعة والثمن من ثمانية والثلث والثلثان من ثلاثة والسدس من ستة فكل فريضة حصل فيها

نصفان او نصف وما بقي فهي من اثنين وان اشتملت على ربع ونصف او ربع وما بقي فهي من اربعة وان اشتملت على

او الزوجة نصيبهما الاعلى ويدخل النقص على الاخت او الاخوات للاب والام او للاب خاصة فان انقسمت

الفريضة على صحة والا ضربت سهام من انكسر عليهن النصيب في اصل الفريضة مثال الاول ابوان

وزوج وخمس بنات فريضتهم اثنا عشر للزوج ثلثة وللابوين اربعة وبقي خمسة للبنات بالسوية ومثال

الثاني كان البنات ثلثا فلم ينقسم الخمسة عليهن ضربت ثلثة في اصل الفريضة فما بلغ صحت منه المسئلة

القسم الثالث ان تزيد الفريضة عن السهام فيرد على ذوي السهام عدا الزوج والزوجة والام مع

الاخوة على ما سبق ولا يجمع من له سببان مع من له سبب واحد فذو السببين احق بالرد مثل ابوين و

بنت فاذا لم يكن اخوة فالرد اخماسا وان كان اخوة فالرد ارباعا فاضرب مخرج سهام الرد في اصل الفريضة

ومثل احد الابوين وبنتين فصاعدا فالفاضل يرد اخماسا فاضرب خمسة في اصل الفريضة و

مثل واحد من كلالة الام مع اخت او اخوات فاردد عليهما على الاخت ارباعا ومثل اثنين من كلالة الام مع اخت

لاب فان الرد يكون اخماسا فاضرب خمسة في اصل الفريضة فما ارتفع صحت منه القسمة **المقصد الثاني**

في المناسخات ونعني بها ان يموت انسان فلا تقسم تركته ثم يموت بعض وراثه ويتعلق الغرض بقسمة

الفريضتين من اصل واحد فطريق ذلك ان تصحح مسئلة الاول وتجعل للثاني من ذلك نصيبا اذا قسم

على ورثته صح من غير كسر فان كان ورثة الثاني ورثة الاول من غير اختلاف في القسمة كانت الفريضة

الواحدة مثل اخوة ثلثة واخوات ثلث من جهة واحدة مات احد الاخوة ثم الآخر ثم ماتت احدى

الاخوات ثم ماتت اخرى وبقي اخ واخت فمال الموتى بينهما اثلاثا او بالسوية ولو اختلف الاستحقاق

او الوارث او هما فانظر نصيب الثاني فان نهض بالقسمة على الصحة فلا كلام مثل ان يموت انسان ويترك

زوجة وابنا وبنتا فللزوجة الثمن ثلثة من اربعة وعشرين ثم ماتت الزوجة فتركت ابنا وبنتا

وان لم ينقسم نصيبه على ورثته على صحة فها هنا صورتان الاولى ان يكون بين نصيب الميت الثاني من فريضة

الاول وبين الفريضة الثانية وفق فتضرب وفق الفريضة الثانية لا وفق نصيب الميت الثاني في الفريضة

الاولى فما بلغت صحت منه الفريضتان مثل اخوين من ام ومثلهما من اب وزوج ثم مات الزوج وخلف

ابنا وبنتين فالفريضة الاولى ستة تنكسر فتصير الى اثني عشر نصيب الزوج ستة لا تنقسم على اربعة ولكن

فريضتهم ثلاثة لا تنقسم عليهم صحيحة ولاحد الفريقين نصف الاخر فالعددان متداخلان فاضرب الستة
في الفريضة تبلغ ثمانية عشر ومنه تصح وان توافق العددان فاضرب وفق احدهما في عدد الاخر
فما ارتفع فاضربه في اصل الفريضة مثل اربع زوجات وستة اخوة فريضتهم اربعة لا تنقسم
صحاحا وبين الاربعة والستة وفق وهو النصف فتضرب نصف احدهما وهو اثنان في الاخر وهو ستة
تبلغ اثني عشر فتضرب ذلك في اصل الفريضة وهي اربعة فما ارتفع صحت منه القسمة وان تباين
العددان فاضرب احدهما في الاخر فما اجتمع فاضربه في الفريضة مثل اخوين من ام وخمسة من اب فريضتهم
ثلاثة لا تنقسم عليهم صحيحة ولا وفق بين العددين ولا تداخل فاضرب احدهما في الاخر تكون عشرة ثم اضرب
العشرة في اصل الفريضة وهي ثلاثة فما ارتفع فمنه تصح القسمة والعددان اما متساويان او مختلفان
والمختلفان اما متوافقان ومتداخلان ومتباينان فالمتداخلان هما اللذان يفني اقلهما الاكثر اما مرة
او مرارا ولا يتجاوز الاقل نصف الاكثر وان شئت سميتهما بالمتناسبين كالثلاثة بالقياس الى الستة
والتسعة وكالاربعة بالقياس الى الثمانية والاثني عشر والمتوافقان هما اللذان اذا اسقط اقلهما
من الاكثر مرة او مرارا بقي اكثر من واحد كالعشرة والاثني عشر فانك اذا اسقطت العشرة بقي اثنان فاذا اسقطتهما
من العشرة مرارا فنيت بهما واذا فضل بعد الاسقاط اثنان فهما متوافقان بالنصف ولو بقي ثلاثة
فالموافقة بالثلث وكذا الى العشرة ولو بقي احد عشر فالموافقة بالجزء منها والمتباينان هما اللذان
اذا اسقطت الاقل من الاكثر مرة او مرارا بقي واحد مثل ثلاثة عشر وعشرين فانك اذا اسقطت ثلاثة
عشر بقي سبعة فاذا اسقطت سبعة من ثلاثة عشر بقي ستة فاذا اسقطت ستة من سبعة بقي واحد

القسم الثاني ان تكون الفريضة قاصرة عن السهام ولن تقصر الا بدخول الزوج او الزوجة مثل
ابوين وبنتين فصاعدا مع زوج او زوجة او ابوين وبنت مع زوج او احد الابوين وبنتين فصاعدا مع الزوج
فللزوج او الزوجة في هذه المسائل نصيبهما الادنى ولكل واحد من الابوين السدس وما بقي فللبنت
او البنتين فصاعدا ولا تعول الفريضة ابدا وكذا اخوان لام واختان فصاعدا لاب وام او لاب
مع زوج او زوجة او احد كلالة الام مع اخت وزوج ففي هذه المسائل يأخذ الزوج او الزوجة

والعلم والذكورة فلا ينعقد القضاء للصبي ولا المراهق ولا المجنون لانه ليس اهلاً للامانة وكذا الكافر

ويدخل في ضمن العدالة اشتراط الامانة والمحافظة على فعل الواجبات ولا ينعقد القضاء لولد الزنا

مع تحقق حاله كما لا يصح امامته ولا شهادته في الاشياء الجليلة وكذا لا ينعقد لغير العالم المستقل

باهلية الفتوى ولا يكفيه فتوى العلماء ولا بد ان يكون عالماً بجميع ما وليه ويدخل فيه ان يكون ضابطاً فلو

غلب عليه النسيان لم يجز نصبه وهل يشترط علمه بالكتابة فيه تردد نظراً الى اختصاص النبي صلعم

بالرياسة العامة مع خلوه في اول امره من الكتابة والاقرب اشتراط ذلك لما يضطر اليه من الامور

التي لا تتيسر لغير النبي صلعم بدون الكتابة ولا ينعقد القضاء للمرأة وان استكملت الشرائط وفي انعقاد

قضاء الاعمى تردد اظهره انه لا ينعقد لافتقاره الى التمييز بين الخصوم وتعذر ذلك مع العمى الا فيما يقل

وهل تشترط الحرية قال في المبسوط نعم والاقرب انه ليس شرطاً **وهنا مسائل الاولى** تشترط

في ثبوت الولاية اذن الامام عليه السلام او من فوض اليه الامام عليه السلام ولو استقضى اهل البلد

قاضياً لم تثبت ولايته نعم لو تراضى خصمان بواحد من الرعية وترافعا اليه فحكم لزمهما الحكم ولا يشترط

رضاهما بعد الحكم ويشترط فيه ما يشترط في القاضي المنصوب من الامام ويعم الجواز كل الاحكام ومع عدم

الامام ع ينفذ قضاء الفقيه من فقهاء اهل البيت عليهم السلام الجامع للصفات المشترطة في الفتوى

لقول ابي عبد الله ع فاجعلوه قاضياً فاني قد جعلته قاضياً فتحاكموا اليه ولو عدل والحال هذه الى قضاة

الجور كان مخطئاً **الثانية** تولي القضاء مستحب لمن يثق من نفسه بالقيام بشرائطه وربما وجب ووجوبه

على الكفاية واذا علم الامام ان بلداً خال من قاض لزمه ان يبعث له ويأثم اهل البلد بالاتفاق على منعه

ويحل قتالهم طلباً للاجابة ولو وجد من هو بالشرائط فامتنع لم يجبر مع وجود مثله ولو الزمه الامام

قال في الخلاف لم يكن له الامتناع لان ما يلزم به الامام واجب ونحن نمنع الالزام اذ الامام لا يلزم

بما ليس لازماً اما لو لم يوجد غيره تعين هو ولزمه الاجابة ولو لم يعلم به الامام وجب ان يعرف نفسه لان القضاء

من باب الامر بالمعروف وهل يجوز ان يبذل مالاً ليلي القضاء قيل لا لانه كالرشوة **الثالثة** اذا وجد

اثنان متفاوتان في الفضيلة مع استكمال الشرائط المعتبرة فيهما فان قلد الافضل جاز وهل يجوز العدول الى المفضول

توافق الفريضة الثانية بالنصف فتضرب جزء الوفق من الفريضة الثانية وهو اثنان لانه النصف في الفريضة الاولى وهي اثنا عشر فما بلغ صحت منه الفريضتان وكل من كان له من الفريضة الاولى شيء اخذه مضروبا في اثنين **الصورة الثانية** ان يتباين النصيب والفريضة فتضرب الفريضة الثانية في الاولى فما بلغ صحت منه الفريضتان وكل من كان له من الفريضة الاولى شيء اخذه مضروبا في الثانية مثل زوج واثنين من كلالة الام واخ من اب ثم مات الزوج وترك ابنين وبنتا فريضة الاول من ستة نصيب الزوج ثلثة لا تنقسم على خمسة ولا توافق فاضرب الخمسة في الفريضة ولو كانت المناسخات اكثر من فريضتين نظرت في الثالثة فان انقسم نصيب الثالث على ورثته على صحة والا عملت في فريضته مع الفريضتين ما عملت في فريضة الثاني مع الاول وكذا لو فرض موت رابع وما زاد على ذلك **المقصد الثالث** في معرفة سهام الوارث من التركة وللناس في ذلك طرق اقربها ان تنسب سهام كل وارث من الفريضة وتاخذ له من التركة بتلك النسبة فما كان فهو نصيبه منها وان شئت قسمت التركة على الفريضة فما خرج بالقسمة ضربته في سهام كل واحد فما بلغ فهو نصيبه وله طريق اخر وهو انه اذا كانت التركة صحاحا لا كسر فيها فاضرب العدد الذي منه تصح الفريضة ثم خذ ما حصل لكل وارث واضربه في التركة فما حصل فاقسمه على العدد الذي صحت منه الفريضة فما خرج فهو نصيب ذلك الوارث وان كان فيها كسر فابسط التركة من جنس ذلك الكسر بان تضرب مخرج ذلك الكسر في التركة فما ارتفع اضفت اليه الكسر وعملت فيه ما عملت في الصحاح فما اجتمع للوارث قسمته على ذلك المخرج فان كان الكسر نصفا قسمته على اثنين وان كانت ثلثا قسمته على ثلثة وعلى هذا الى العشر تقسمه على العشرة فما اجتمع فهو نصيبه ولو كانت التركة عددا اصم فاقسم التركة عليه فان بقي ما لا يبلغ دينارا فابسطه قراريط واقسمه فان بقي ما لا يبلغ قيراطا فابسطه حبات واقسمه فان بقي ما لا يبلغ حبة فابسطه ارزات واقسمه فان بقي ما لا يبلغ ارزة فانسبه بالاجزاء اليها وقد يتعلق الحاسب فاجمع ما يحصل للوارث فان ساوت التركة فهو صواب والا فهو خطاء **كتاب القضاء** والنظر في صفات القاضي وادابه وكيفية الحكم واحكام الدعاوى

الاول في الصفات ويشترط فيه البلوغ وكمال العقل والايمان والعدالة وطهارة المولد

ينعزل بموت الواسطة والقول بانعزاله أشبه **العاشرة** إذا اقتضت المصلحة تولية من لم يستكمل الشرائط انعقدت ولايته مراعاة للمصلحة في نظر الامام كما اتفق لبعض القضاة في زمان علي عليه السلام وربما منع من ذلك فانه عليه السلام لم يكن يفوض الى من يستقضيه ولا يرتضيه بل يشاركه فيما ينفذ فيكون هو عليه السلام الحاكم في الواقعة لا المنصوب **الحادية عشر** كل من لا تقبل شهادته لا ينفذ حكمه كالولد على الوالد والعبد على مولاه والخصم على خصمه ويجوز حكم الاب على ولده وله والاخ على اخيه وله كما تجوز شهادته

النظر الثاني في الآداب وهي قسمان مستحبة ومكروهة فالمستحبة ان يطلب من اهل ولايته من يسأله عما يحتاج اليه في امور بلده وان يسكن عند وصوله في وسط البلد لترد الخصوم عليه ورودا متساويا وان ينادي بقدومه ان كان البلد واسعا لا ينتشر خبره فيه الا بالنداء وان يجلس للقضاء في موضع بارز مثل رحبة او فضاء ليسهل الوصول اليه وان يبدأ باخذ ما في يد الحاكم المعزول من حجج الناس وودائعهم ولو حكم في المسجد صلى عند دخوله تحية المسجد ثم يجلس مستدبر القبلة ليكون وجوه الخصوم اليها وقيل يستقبل القبلة لقوله عليه السلام خير المجالس ما استقبل به القبلة والاول اظهر ثم يسأل عن اهل السجون ويثبت اسماءهم وينادي في البلد بذلك ليحضر الخصوم ويجعل لذلك وقتا فاذا اجتمعوا اخرج اسم واحد واحد ويسأله عن موجب حبسه ويعرض قوله على خصمه فان ثبت لحبسه موجب اعاده والا اشاع حاله بحيث ان لم يظهر له خصم اطلقه وكذا لو احضر محبوسا فقال لا خصم لي فانه ينادي في البلد فان لم يظهر له خصم اطلقه وقيل يحلف مع ذلك ثم يسأل عن الاوصياء على الايتام ويعتمد معهم ما يجب من تضمين او انفاذ او اسقاط ولاية اما لبلوغ اليتيم او ظهور خيانة او ضم مشارك ان ظهر من الوصي عجز ثم ينظر في امناء الحكم الحافظين لاموال الايتام الذين يليهم الحاكم ولاموال الناس من وديعة او مال محجور عليه فيعزل الخائن ويسعد الضعيف بمشارك او يستبدل به بحسب ما يقتضيه رأيه ثم ينظر في الضوال واللقطة فيبيع ما يخشى تلفه وما يستوعب نفقته ثمنه ويسلم ما عرفه الملتقط حولا ان كان شيء من ذلك في يد امناء الحاكم ويستبقي ما عدا ذلك مثل الجواهر والاثمان محفوظا على اربابها لتدفع اليهم عند الحضور

فيه تردد والوجه اشبه لان خلله يجبر بنظر الامام الرابعة اذا اذن له الامام في الاستخلاف جاز وان
منع لم يجز ومع اطلاق التولية ان كانت هناك امارة تدل على الاذن مثل سعة الولاية التي لا تنضبط با
ليد الواحدة جاز الاستنابة والا فلا استنادا الى ان القضاء موقوف على الاذن الخامسة اذا ولي
من لم يتعين عليه القضاء فان كان له الكفاية من ماله فالافضل ان لا يطلب الرزق من بيت المال ولو طلب جاز
لانه من المصالح وان تعين للقضاء ولم يكن له كفاية جاز له اخذ الرزق من بيت المال وان كان له كفاية قيل لا
يجوز له اخذ الرزق لانه يؤدي فرضا اما لو اخذ الجعل من المتحاكمين ففيه خلاف والوجه التفصيل فمع عدم
التعيين وحصول الضرورة قيل يجوز والاولى المنع ولو اختل احد الشرطين لم يجز واما الشاهد فلا يجوز له اخذ
الاجرة لتعين الاقامة عليه مع التمكن ويجوز للمؤذن والقاسم وكاتب القاضي والمترجم وصاحب الديوان ووالي
بيت المال ان ياخذ الرزق من بيت المال لانه من المصالح وكذا من يكيل للناس ويزن ومن يعلم القرآن
والآداب السادسة تثبت ولاية القاضي بالاستفاضة وكذا يثبت بالاستفاضة النسب والملك
المطلق والموت والنكاح والوقف والعتق ولو لم يستفض اما لبعد موضع ولايته عن موضع عقد القضاء
له او لغيره من الاسباب اشهد الامام او من نصبه الامام على ولايته شاهدين بصورة ما عهد اليه وسيرهما
معه ليشهدا له بالولاية ولا يجب على اهل الولاية قبول دعواه مع عدم البينة وان شهدت له الامارات
ما لم يحصل اليقين السابعة يجوز نصب قاضيين في البلد الواحد لكل منهما جهة على انفراد وهل يجوز
التشريك بينهما في الولاية الواحدة قيل لا حسما لمادة اختلاف الغرماء في الاختيار والوجه الجواز لان
القضاء نيابة تتبع اختيار المنوب الثامنة اذا حدث به ما يمنع الانعقاد انعزل وان لم يشهد الامام
بعزله كالجنون والفسق ولو حكم لم ينفذ حكمه وهل يجوز ان يعزل اقتراحا الوجه لا لان ولايته استقرت شرعا
فلا تزول تشهيا اما لو رأى الامام او النائب عزله لوجه من وجوه المصالح او لوجود من هو اتم منه نظرا فانه
جائز مراعاة للمصلحة التاسعة اذا مات الامام قال الشيخ الذي يقتضيه مذهبنا انعزال
القضاة اجمع وقال في المبسوط لا ينعزلون لان ولايتهم تثبت شرعا فلا تزول بموته والاول اشبه اما لو مات القاضي
لم ينعزل النائب عنه لان الاستنابة مشروطة باذن الامام فالنائب عنه كالنائب عن الامام فلا ينعزل

قال الشيخ يكلف البينة لانه اعترف بنقل المال وهو يدعي ما يزيل الضمان عنه وهو يشكل على ان الظاهر
استظهار الحكام في الاحكام فيكون القول قوله مع يمينه لانه يدعي الظاهر **السادسة** اذا افتقر
الحاكم الى مترجم لم يقبل الا شاهدان عدلان ولا يقنع بالواحد عملا بالمتفق عليه **السابعة** اذا
القاضي كان يتراجمه ان يكون يلقاهما فلا مسلما عدلا بصيرا بالمومن الخبر لعبيد لكان مع ذلك فقيها
كان حسنا **الثامنة** الحاكم ان عرف عدالة الشاهدين حكم وان عرف فسقهما اطرح وان جهل
الامرين بحث عنهما وكذا لو عرف اسلامهما وجهل عدالتهما توقف حتى يتحقق ما يبنى عليه من عدالة او جرح وقال
في الخلاف يحكم به رواية شاذة ولو حكم بالظاهر ثم تبين فسقهما وقت الحكم نقض حكمه ولا يجوز
التعويل في الشهادة على حسن الظاهر وينبغي ان يكون السؤال عن التزكية سرا فانه ابعد من التهمة و
تثبت العدالة مطلقة وتفتقر الى المعرفة الباطنة المتقادمة ولا يثبت الجرح الا مفسرا وقيل يثبت مطلقا
ولا يحتاج الجرح الى تقادم المعرفة ويكفي العلم بموجب الجرح ولو اختلف الشهود في الجرح والتعديل قدم
الجرح لانه شهادة بما يخفى عن الاخرين ولو تعارضت البينتان في الجرح والتعديل قال في الخلاف
وقف الحكم ولو قيل يعمل على الجرح كان حسنا **التاسعة** لا بأس بتفريق الشهود ويستحب فيمن لا قوة
عنده **العاشرة** لا يشهد شاهد الجرح الا مع المشاهدة لفعل ما يقدح في العدالة او ان يشيع
في الناس شياعا موجبا للعلم ولا يعول على سماع ذلك من الواحد والعشرة لعدم اليقين بخبرهم ولو
ثبتت عدالة الشاهد حكم باستمرار عدالته حتى يتبين ما ينافيها وقيل ان مضت مدة يمكن تغير حال
الشاهد فيها استانف البحث عنه ولا حد لذلك بل بحسب ما يراه الحاكم **الحادية عشر** ينبغي
ان يجمع قضايا كل اسبوع ووثائقه وحججه ويكتب عليها فاذا اجتمع ما للشهر كتب عليه شهر كذا فاذا اجتمع
ما للسنة جمعه ثم كتب عليه قضايا سنة كذا **الثانية عشر** كل موضع وجب على الحاكم كتابة
المحضر فان جعل له من بيت المال ما يصرف في ذلك وجب عليه الكتابة وكذا ان احضر الملتمس ذلك من خاصته و
لا يجب على الحاكم دفع القرطاس من خاصته **الثالثة عشر** يكره للحاكم ان يعنت الشهود اذا كانوا
من ذوي البصائر والاديان القوية مثل ان يفرق بينهم لان في ذلك غضاضة عليهم ويستحب ذلك في موضع الريبة

على الوجه المجزي ولا يحضر من اهل العلم من يشهد حكمه فان اخطاء نبهوه لان المصيب عندنا واحد ويخاوضهم فيما يستبهم من المسائل النظرية لتقع الفتوى مقررة ولو اخطأ فاتلف لم يضمن وكان على بيت المال واذا تعدى احد الغريمين سنن الشرع عرفه خطاءه بالرفق فان عاد زجره فان عاد ادبه بحسب حاله مقتصرا على ما يوجب لزوم النمط والاداب المكروهة ان يتخذ حاجبا وقت القضاء وان يجعل المسجد مجلسا للقضاء دائما ولا يكره لو اتفق نادرا وقيل لا يكره مطلقا التفاتا الى ما عرف من قضاء علي عليه السلام بجامع الكوفة وان يقضي وهو غضبان وكذا يكره مع كل وصف يساوي الغضب في شغل النفس كالجوع والعطش والغم والفرح والوجع ومدافعة الاخبثين وغلبة النعاس ولو قضى والحال هذه نفذ اذا وقع حقا وان يتولى البيع والشراء لنفسه وكذا الحكومة وان يستعمل الانقباض المانع من اللحن بالحجة وكذا يكره اللين الذي لا يؤمن معه جرأة الخصوم ويكره ان يرتب قوما دون غيرهم وقيل يحرم لاستواء العدول في موجب القبول ولان في ذلك مشقة على الناس بما يلحق من كلفة الاقتصار وهنا مسائل **الاولى** الامام يقضي بعلمه مطلقا وغيره من القضاة يقضي بعلمه في حقوق الناس وفي حقوق الله سبحانه على قولين اصحهما القضاء ويجوز ان يحكم في ذلك كله من غير حضور شاهد يشهد الحكم **الثانية** اذا اقام المدعي بينة ولم يعرف الحاكم عدالتها فالتمس المدعي حبس المنكر ليعدلها قال الشيخ يجوز حبسه لقيام البينة بما ادعاه وفيه اشكال من حيث لم يثبت بتلك البينة حق يوجب العقوبة **الثالثة** لو قضى الحاكم على غريم بضمان مال وامر بحبسه فعند حضور الحاكم الثاني ينظر فان كان الحكم موافقا للحق لزم والا ابطله سواء كان مستند الحكم قطعيا او اجتهاديا وكذا كل حكم قضى به الاول وبان للثاني فيه الخطاء فانه ينقضه وكذا لو حكم هو ثم تبين الخطاء فانه يبطل الاول ويستانف الحكم بما علمه حقا **الرابعة** ليس على الحاكم تتبع حكم من كان قبله لكن لو زعم المحكوم عليه ان الاول حكم عليه بالجور لزمه النظر فيه وكذا لو ثبت عنده ما يبطل حكم الاول ابطله سواء كان من حقوق الله او من حقوق الناس **الخامسة** اذا ادعى رجل ان المعزول قضى عليه بشهادة فاسقين وجب احضاره وان لم يقم المدعي بينة فان حضر واعترف الزم وان قال لم احكم الا بشهادة عدلين

يذكّرهم ايضاً لئلا تتخصّص الحكومة بمعيّن وليس بمعتمد ويجعلها تحت ساتر ثم يخرج رقعة رقعة ويستدعي صاحبها وقيل انما يكتب اسماءهم مع تعسّر القرعة بالكثرة **السادسة** اذا قطع المدعى عليه دعوى المدعي بدعوى لم يسمع حتى يجيب عن الدعوى وتنتهي الحكومة ثم يستأنفها **السابعة** اذا ابتدر احد الخصمين بالدعوى فهو اولى ولو ابتدرا سمع من الذي عن يمين صاحبه ولو اتفق مسافر وحاضر فهما سواء ما لم يستضر احدهما بالتاخير فيقدّم دفعاً للضرر ويكره للحاكم ان يشفع في اسقاط او ابطال

المقصد الثاني في مسائل متعلقة بالدعوى وهي خمس

الاولى قال الشيخ لا تسمع الدعوى اذا كانت مجهولة مثل ان يدعي فرساً او ثوباً ويقبل الاقرار المجهول ويلزم تفسيره وفي الاول اشكال اما لو كانت الدعوى وصية سمعت وان كانت مجهولة لان الوصية بالمجهول جائزة ولا بد من ايراد الدعوى بصيغة الجزم فلو قال اظن او اتوهم لم تسمع وكان بعض من عاصرناه يسمعها في التهمة ويحلف المنكر وهو بعيد عن شبه الدعوى **الثانية** قال الشيخ اذا كان المدعى من الاثمان افتقر الى ذكر جنسه ووصفه ونقده وان كان عرضاً مثلياً ضبطه بالصفات ولم يفتقر الى ذكر قيمته وذكر القيمة احوط وان لم يكن مثلياً فلا بد من ذكر القيمة وفي الكل اشكال ينشأ من مساواة الدعوى بالاقرار **الثالثة** اذا تمت الدعوى هل يطالب المدعى عليه بالجواب ام يتوقف ذلك على التماس المدعي فيه تردد والوجه انه يتوقف لانه حق له فيقف على المطالبة **الرابعة** لو ادعى احد الرعية على القاضي فان كان هناك امام رافعه اليه وان لم يكن وكان في غير ولايته رافعه الى قاضي تلك الولاية وان كان في ولايته رافعه الى خليفته **الخامسة** يستحب للخصمين ان يجلسا بين يدي الحاكم ولو قاما بين يديه كان جائزاً

المقصد الثالث في جواب المدعى عليه وهو اما اقرار او انكار او سكوت

اما الاقرار فيلزم اذا كان جائز التصرف وهل يحكم به عليه من دون مسألة المدعي قيل لا لانه حق له فلا يستوفى الا بمسألته وصورة الحكم ان يقول الزمتك او قضيت عليك او ادفع اليه ماله ولو التمس ان يكتب له بالاقرار لم يكتب حتى يعلم اسمه ونسبه او يشهد عليه شاهدا عدل ولو شهد عليه بالحلية جاز ولم يفتقر الى معرفة النسب واكتفى بذكر حليته ولو ادعى الاعسار كشف عن حاله فان استبان فقره انظره

الرابعة عشرة لا يجوز للحاكم ان يتعتع الشاهد وهو ان يداخله في التلفظ بالشهادة او يتعقبه بل يكف عنه حتى ينتهي ما عنده وان تردد ولو توقف في الشهادة لم يجز له ترغيبه في الاقدام على الاقامة ولا تزهيده في اقامتها وكذا لا يجوز ايقاف عزم الغريم على الاقرار لانه ظلم لغريمه ويجوز ذلك في حقوق الله تعالى فان الرسول صلى الله عليه واله قال لماعز عند اعترافه بالزنا لعلك قبلتها لعلك لمستها وهو تعريض بايثار الاستتار **الخامسة عشرة** يكره ان يضيف احد الخصمين دون صاحبه **السادسة عشرة** الرشوة حرام على اخذها ويأثم الدافع لها ان توصل بها الى الحكم له بالباطل ولو كان الى الحق لم يأثم ويجب على المرتشي اعادة الرشوة الى صاحبها ولو تلفت قبل وصولها اليه ضمنها له **السابعة عشرة** اذا التمس الخصم احضار خصمه الى مجلس الحكم احضره اذا كان حاضرا سواء كان حرر المدعي دعواه او لم يحررها اما لو كان غائبا لم يعده الحاكم حتى يحرر الدعوى والفرق لزوم المشقة في الثاني وعدمها في الاول هذا اذا كان في بعض مواضع ولايته وليس له هناك خليفة يحكم وان كان في غير ولايته اثبت الحكم عليه بالحجة وان كان غائبا ولو ادعى على امرأة فان كانت برزة فهي كالرجل وان كانت مخدرة بعث اليها من ينظر بينها وبين غريمها

النظر الثالث في كيفية الحكم وفيه مقاصد **الاول** في وظائف الحاكم وهي سبع

الاولى التسوية بين الخصمين في السلام والجلوس والنظر والكلام والانصات والعدل في الحكم ولا تجب التسوية في الميل بالقلب لتعذره غالبا وانما تجب التسوية مع التساوي في الاسلام او الكفر ولو كان احدهما مسلما جاز ان يكون الذمي قائما والمسلم قاعدا او على مرتفع **الثانية** لا يجوز ان يلقن احد الخصمين ما فيه ضرر على خصمه ولا ان يهديه لوجوه الحجاج لان ذلك يفتح باب المنازعة وقد نصب لسدها **الثالثة** اذا سكت الخصمان استحب ان يقول لهما تكلما او ليتكلم المدعي ولو احس منهما باحتشامه امر من يقول ذلك ويكره ان يواجه بالخطاب احدهما لما يتضمن من ايحاش الاخر **الرابعة** اذا ترافع الخصمان وكان الحكم واضحا لزمه القضاء ويستحب ترغيبهما في الصلح فان ابيا الا المناجزة حكم بينهما فان اشكل اخر الحكم حتى يتضح ولا حد للتأخير الا الوضوح **الخامسة** اذا ورد الخصوم مترتبين بدأ بالاول فالاول فان وردوا جميعا قيل يقرع بينهم وقيل يكتب اسماء المدعين ولا يحتاج الى ذكر خصومهم وقيل يذكر

وأما السكوت فإن اعتمده ألزم الجواب فإن عاند حبس حتى يبين وقيل يجبر حتى يجيب وقيل يقول الحاكم إما أجبت وإلا جعلتك ناكلا ورددت اليمين على المدعي فإن أصر رد الحاكم اليمين على المدعي والأول مروي والأخير بناء على عدم القضاء بالنكول ولو كان به آفة من طرش أو خرس توصل إلى معرفة جوابه بالإشارة المفيدة لليقين ولو استغلقت إشارته بحيث يحتاج إلى المترجم لم يكف الواحد وافتقر في الشهادة بإشارته إلى مترجمين عدلين

مسائل تتعلق بالحكم على الغائب **الأولى** يقضى على من غاب عن مجلس القضاء مطلقا مسافرا كان أو حاضرا وقيل يعتبر في الحاضر تعذر حضوره مجلس الحاكم **الثانية** يقضى على الغائب في حقوق الناس كالديون والعقود ولا يقضى في حقوق الله كالزنا واللواط لأنها مبنية على التخفيف ولو اشتمل الحكم على الحقين قضي بما يختص الناس كالسرقة يقضى بالغرم وفي القضاء بالقطع تردد **الثالثة** لو كان صاحب الحق غائبا فطالب الوكيل فادعى الغريم التسليم إلى الموكل ولا بينة ففي الإلزام تردد بين الوقوف في الحكم لاحتمال الأداء وبين الحكم وإلغاء دعواه لأن التوقف يؤدي إلى تعذر طلب الحقوق بالوكلاء والأول أشبه

المقصد الرابع في كيفية الاستحلاف والبحث في أمور ثلاثة

الأول في اليمين ولا يستحلف أحد إلا بالله ولو كان كافرا وقيل لا يقتصر في المجوسي على لفظ الجلالة لأنه يسمي النور إلها بل يضم إلى هذه اللفظة الشريفة ما يزيل الاحتمال ولا يجوز الإحلاف بغير أسماء الله سبحانه كالكتب المنزلة والرسل المعظمة والأماكن الشريفة ولو رأى الحاكم إحلاف الذمي بما يقتضيه دينه أردع جاز ويستحب للحاكم تقديم العظة على اليمين والتخويف من عاقبتها ويكفي أن يقول قل والله ما له قبلي حق وقد تغلظ اليمين بالقول والزمان والمكان لكن ذلك غير لازم ولو التمسه المدعي بل هو مستحب في الحكم استظهارا فالتغليظ بالقول مثل أن يقول قل والله الذي لا إله إلا هو الرحمن الرحيم الطالب الغالب الضار النافع المدرك المهلك الذي يعلم من السر ما يعلمه من العلانية ما لهذا المدعي علي شيء مما ادعاه ويجوز التغليظ بغير هذه الألفاظ مما يراه الحاكم وبالمكان كالمسجد والحرم وما شاكله من الأماكن المعظمة وبالزمان كيوم الجمعة والعيد وغيرهما من الأوقات المكرمة ويغلظ على الكافر بالأماكن التي يعتقد شرفها والأزمان التي يرى حرمتها ويستحب التغليظ في الحقوق كلها وإن قلت عدا المال فإنه لا يغلظ فيه بما دون نصاب القطع

وفي تسليمه الى غرمائه ليستعملوه او يؤاجروه روايتان اشهرهما الانظار حتى يوسر وهل يحبس حتى يتبين
حاله فيه تفصيل ذكر في باب المفلس واما الانكار فاذا قال لا حق له علي فان كان المدعي يعلم انه موضع
المطالبة بالبينة فالحاكم بالخيار ان شاء قال للمدعي الك بينة وان شاء سكت اما اذا كان المدعي
لا يعلم انه موضع المطالبة بالبينة وجب ان يقول الحاكم ذلك او معناه فان لم يكن له بينة
عرفه الحاكم ان له اليمين ولا يحلف المدعى عليه الا بعد سوال المدعي لانه حق له فيتوقف
استيفاؤه على المطالبة ولو تبرع هو او تبرع الحاكم باحلافه لم يعتد بتلك اليمين واعادها الحاكم
ان التمس المدعي ثم المنكر اما ان يحلف او يرد او ينكل فان حلف سقطت الدعوى ولو ظفر المدعي بعد ذلك بمال
الغريم لم يحل له مقاصته ولو عاود المطالبة اثم ولم تسمع دعواه ولو اقام بينة بما حلف عليه المنكر
لم تسمع وقيل يعمل بها ما لم يشترط المنكر سقوط الحق باليمين وقيل ان نسي بينته سمعت وان احلفه والاول
هو المروي وكذا لو اقام بعد الاحلاف شاهدا وبذل معه اليمين هنا اولى ولو اكذب الحالف نفسه جاز مطالبته
وحل مقاصته مما يجده له مع امتناعه عن التسليم وان رد اليمين على المدعي لزمه الحلف ولو نكل سقطت دعواه
وان نكل المنكر بمعنى انه لم يحلف ولم يرد قال الحاكم ان حلفت والا جعلتك ناكلا ويكرر ذلك ثلاثا استظهارا
لا فرضا فان اصر قيل يقضى عليه بالنكول وقيل بل يرد اليمين على المدعي فان حلف ثبت حقه وان امتنع
سقط والاول اظهر وهو المروي ولو بذل المنكر يمينه بعد النكول لم يلتفت اليه ولو كان للمدعي بينة
لم يقل الحاكم احضرها لان الحق له وقيل يجوز وهو حسن مع جهله باستحقاق ذلك فاذا حضرت لم يسألها الحاكم ما لم يلتمس المدعي
ومع الاقامة بالشهادة لا يحكم الا بمسألة المدعي ايضا وبعد ان يعرف عدالة البينة يقول
هل عندك جرح فان قال نعم وسال الانظار في اثباته انظره ثلاثا فان تعذر الجرح حكم بعد سوال
المدعي ولا يستحلف المدعي مع البينة الا ان تكون الشهادة على ميت فيستحلف على بقاء الحق في
ذمته استظهارا ولو شهدت على صبي او مجنون او غائب ففي ضم اليمين الى البينة تردد اشبهه انه
لا يمين ويدفع الحاكم من مال الغائب قدر الحق بعد تكفيل القابض بالمال ولو ذكر المدعي ان
له بينة غائبة خيره الحاكم بين الصبر واحلاف الغريم وليس له ملازمته ولا مطالبته بكفيل

العلم بموت المورث والعلم بالحق وانه ترك في يده مالا ولو ساعد المدعي على عدم احد هذه الامور لم يتوجه ولو ادعى عليه العلم بموته او بالحق كفاه الحلف انه لا يعلم ولو اثبت الحق والوفاة وادعى في يده مالا احلف الوارث على القطع **الثانية** اذا ادعى على المملوك فالغريم مولاه ويستوي في ذلك دعوى المال والجناية **الثالثة** لا تسمع الدعوى في الحدود مجردة عن البينة ولا يتوجه اليمين على المنكر لو قذف بالزنا ولا بينة فادعاه عليه قال في المبسوط جاز ان يحلف ليثبت الحد على القاذف وفيه اشكال اذ لا يمين في حد **الرابعة** منكر السرقة يتوجه عليه اليمين لاسقاط الغرم ولو نكل لزمه المال دون القطع بناء على القضاء بالنكول وهو الاظهر ولو احلف المدعي لا يثبت الحد على القولين وكذا لو اقام شاهدا وحلف **الخامسة** لو كان له بينة فاعرض عنها والتمس يمين المنكر او قال اسقطت البينة وقنعت باليمين فهل له الرجوع قيل لا وفيه تردد ولعل الاقرب الجواز وكذا البحث لو اقام شاهدا فاعرض عنه وقنع بيمين المنكر **السادسة** لو ادعى صاحب النصاب ابداله في اثناء الحول قبل قوله ولا يمين وكذا لو خرص عليه فادعى النقصان وكذا لو ادعى الذمي الاسلام قبل الحول اما لو ادعى الصغير ان الانبات بعلاج لا بالسن ليتخلص من القتل فيه تردد ولعل الاقرب انه لا يقبل الا مع البينة **السابعة** لو مات ولا وارث له وظهر له شاهد بدين قيل يحبس حتى يحلف او يقر لتعذر اليمين في طرف المشهود له وكذا لو ادعى الوصي ان الميت اوصى للفقراء وشهد شاهد فانكر الوارث وفي الموضعين اشكال لان السجن عقوبة لم يثبت موجبها **الثامنة** لو مات وعليه دين يحيط بالتركة لم ينتقل الى الوارث وكانت في حكم مال الميت وان لم يحط انتقل اليه ما فضل عن الدين وفي الحالين للوارث المحاكمة على ما يدعيه لمورثه لانه قائم مقامه **البحث الثالث** في اليمين مع الشاهد يقضى بالشاهد واليمين في الجملة استنادا الى قضاء رسول الله صلى الله عليه واله وقضاء علي عليه السلام بعده ويشترط شهادة الشاهد اولا وثبوت عدالته ثم اليمين ولو بدأ باليمين وقعت لاغية وافتقر الى اعادتها بعد الاقامة ويثبت الحكم بذلك في الاموال كالدين والقرض والغصب وفي المعاوضات كالبيع والصرف والصلح والاجارة والقراض والهبة والوصية

فرعان الاول لو امتنع من الاجابة الى التغليظ لم يجبر ولم يتحقق بامتناعه نكول **الثاني**
لو حلف لا يجيب الى التغليظ فالتمسه خصمه لم تنحل يمينه ويحلف الاخرس بالاشارة وقيل توضع يده على اسم الله
في المصحف او يكتب اسم الله سبحانه وتوضع يده عليه وقيل يكتب اليمين في لوح ويغسل ويؤمر بشربه بعد
اعلامه فان شرب كان حالفا وان امتنع الزم الحق استنادا الى حكم علي عليه السلام في واقعة الاخرس ولا
يستحلف الحاكم احدا الا في مجلس قضائه الا مع العذر كالمرض المانع وشبهه فحينئذ يستنيب الحاكم من يحلفه
في منزله وكذا المرأة التي لا عادة لها بالبروز الى مجمع الرجال او الممنوعة باحد الاعذار **البحث الثاني** في يمين
المنكر والمدعي اليمين يتوجه على المنكر تعويلا على الخبر وعلى المدعي مع الرد ومع الشاهد الواحد وقد تتوجه
مع اللوث في دعوى الدم ولا يمين على المنكر مع بينة المدعي لانتفاء التهمة عنها ومع فقدها فالمنكر
مستند الى البراءة الاصلية فهو اولى باليمين ومع توجهها يلزمه الحلف على القطع مطردا الا على نفي فعل
الغير فانها على نفي العلم فلو ادعى عليه ابتياعا او قرضا او جناية فانكر حلف على الجزم ولو ادعى على
الميت لم يتوجه اليمين ما لم يدع عليه العلم فيكفيه الحلف انه لا يعلم وكذا لو قيل قبض وكيلك اما
المدعي ولا شاهد له فلا يمين عليه الا مع الرد او مع النكول على قول فان ردها المنكر توجهت فيحلف
على الجزم ولو نكل سقطت دعواه اجماعا ولو رد المنكر اليمين ثم بذلها قبل الاحلاف قال الشيخ ليس له
ذلك الا برضى المدعي وفيه تردد منشأه ان ذلك تفويض لا اسقاط ويكفي مع الانكار الحلف على نفي
الاستحقاق لانه يأتي على الدعوى فلو ادعى عليه غصبا او اجارة مثلا فاجاب باني لم اغصب ولم
استأجر قيل يلزمه الحلف على وفق الجواب لانه لم يجب الا وهو قادر على الحلف عليه والوجه انه ان تطوع
بذلك صح وان اقتصر على نفي الاستحقاق كفى ولو ادعى المنكر الابراء او الاقباض فقد انقلب مدعيا والمدعي
منكرا فيكفي المدعي اليمين على بقاء الحق ولو حلف على نفي ذلك كان آكد لكنه غير لازم وكل ما يتوجه الجواب
عن الدعوى فيه يتوجه معه اليمين ويقضى على المنكر به مع النكول كالعتق والنكاح والنسب وغير ذلك
هذا على القول بالقضاء بالنكول وعلى القول الاخر ترد اليمين على المدعي ويقضى له مع اليمين و
عليه مع النكول **مسائل ثمان الاولى** لا تتوجه اليمين على الوارث ما لم يدع عليه العلم

مع الشاهد عوضا كالاحرام ولو فقد صار الوقف ارباعا لانه يثبت حصة هذا الولد لانه
يتلقى الوقف عن الواقف فهو كما لو كان موجودا وقت الدعوى ويوقف له الربع فان كمل وحلف اخذه وان امتنع
قال الشيخ يرجع ربعه على الاخوة لانهم اثبتوا اصل الوقف عليهم ما لم يحصل المزاحم وبامتناعه جرى
مجرى المعدوم وفيه اشكال ينشأ من اعتراف الاخوة بعدم استحقاق الربع ولو مات احد الاخوة
قبل بلوغ الطفل عزل له الثلث من حين وفاة الميت لان الوقف صار اثلاثا وقد كان له الربع الى حين
الوفاة فان بلغ وحلف اخذ الجميع وان رد كان الربع الى حين الوفاة لورثة الميت والاخوين و الثلث
من حين الوفاة للاخوين وفيه ايضا اشكال كالاول الرابعة لو ادعى عبدا وذكر انه كان له واعتقه
فانكر المتشبث قال الشيخ يحلف مع شاهده ويستنقذه وهو بعيد لانه لا يدعي مالا الخامسة
لو ادعى عليه القتل واقام شاهدا فان كان خطاء او عمد الخطاء حلف وحكم له وان كان عمدا موجبا للقصاص
لم يثبت باليمين الواحدة وكانت شهادة الشاهد لوثا وجاز له اثبات دعواه بالقسامة خاتمة
تشتمل على فصلين الفصل الاول في كتاب قاض الى قاض انهاء حكم الحاكم الى الاخر اما بالكتا
او القول او الشهادة اما الكتابة فلا عبرة بها لامكان التشبيه واما القول مشافهة فهو ان
يقول للاخر حكمت بكذا او انفذت او امضيت ففي القضاء به تردد نص الشيخ في الخلاف انه
لا يقبل واما الشهادة فان شهد عدلان بالحكم وباشهاده اياهما على حكمه تعين القبول لان
ذلك مما تمس الحاجة اليه اذ احتياج ارباب الحقوق الى اثباتها في البلاد المتباعدة غالب و
تكليف شهود الاصل التنقل متعذر او متعسر فلا بد من وسيلة الى استيفائها مع تباعد الغرماء
ولا وسيلة الا رفع الاحكام الى الحكام واتم ذلك احتياطا ما صورناه ولا يقال يتوصل الى
ذلك بالشهادة على شهود الاصل لانا نقول قد لا يساعد شهود الفرع على التنقل والشهادة
الثالثة لا تسمع ولانه لو لم يشرع انهاء الاحكام بطلت الحجج مع تطاول المدد ولان المنع من ذلك
يؤدي الى استمرار الخصومة في الواقعة الواحدة بان يرافعه المحكوم عليه الى اخر فان لم ينفذ الثاني
ما حكم به الاول اتصلت المنازعة ولان الغريمين لو تصادقا ان حاكما حكم عليهما الزمهما الحاكم

له والجناية الموجبة للدية كالخطاء وعمد الخطاء وقتل الوالد ولده والحر العبد وكسر العظام والجا[ئفة]
والمامومة وضابطه ما كان مالا او المقصود منه المال وفي النكاح تردد اما الخلع والطلاق والر[جعة]
والعتق والتدبير والكتابة والنسب والوكالة والوصية اليه وعيوب النساء فلا وفي الوقف اشكال منشاؤه
النظر الى من ينتقل والاشبه القبول لانتقاله الى الموقوف عليهم ولا تثبت دعوى الجماعة مع الشاهد
الا مع حلف كل واحد منهم ولو امتنع البعض ثبت نصيب من حلف دون الممتنع ولا يحلف من لا يعرف
ما يحلف عليه يقينا ولا يثبت مال الغير فلو ادعى غريم الميت مالا له على اخر مع شاهد فان حلف الوارث ثبت
وان امتنع لم يحلف الغريم وكذا لو ادعى رهنا واقام شاهدا انه للراهن لم يحلف لان يمينه لاثبات
مال الغير ولو ادعى الجماعة مالا لمورثهم وحلفوا مع شاهدهم ثبت الدعوى وقسم بينهم على الفريضة
ولو كان وصية قسموه بالسوية الا ان يثبت التفضيل ولو امتنعوا لم يحكم لهم ولو حلف بعض اخذ
ولم يكن للممتنع معه شركة ولو كان في الجملة مولى عليه يوقف نصيبه فان كمل ورشد حلف واستوفى
وان امتنع لم يحكم له وان مات قبل ذلك كان لوارثه الحلف واستيفاء نصيبه **مسائل**
خمس الاولى لو قال هذه الجارية مملوكتي وام ولدي حلف مع شاهده وتثبت رقيتها دون
الولد لانه ليس مالا ويثبت لها حكم ام الولد باقراره **الثانية** لو ادعى بعض الورثة ان الميت وقف عليهم دارا
وعلى نسلهم فان حلف المدعون مع شاهدهم قضي لهم وان امتنعوا حكم بها ميراثا وكان نصيب المدعين وقفا
وان حلف بعض ثبت نصيب الحالف وقفا وكان الباقي طلقا يقضى منه الديون ويخرج منه الوصايا وما
فضل يكون ميراثا وما يحصل من الفاضل للمدعين يكون وقفا ولو انقرض الممتنع كان للبطن الذي ياخذ
بعده الحلف مع الشاهد ولا يبطل حقهم بامتناع الاول **الثالثة** اذا ادعى الوقفية عليه وعلى اولاده
بعده وحلف مع شاهده ثبتت الدعوى ولا يلزم الاولاد بعد انقراضه يمين مستانفة لان الثبوت
الاول اغنى عن تجديدها وكذا اذا انقرضت البطون وصار الى الفقراء او المصالح اما لو ادعى
التشريك بينه وبين اولاده افتقر البطن الثاني الى اليمين لان البطن الثاني بعد وجوده يصير
كالموجود وقت الدعوى فلو ادعى اخوة ثلثة ان الوقف عليهم وعلى اولادهم مشتركا وحلفوا مع الشا[هد]

الكتاب بعد قراءته وقال اشهدنا الحاكم فلان على نفسه انه حكم بذلك جاز ولا بد من
الشيء المشهود به بما يرفع الجهالة عنه ولو اشتبه على الثاني وقف الحكم حتى يوضحه المدعي ولو تغير
حال الاول بموت او عزل لم يقدح ذلك في العمل بحكمه وان تغيرت بفسق لم يعمل بحكمه ويقر ما سبق
انفاذه على زمان فسقه ولا اثر لتغير حال المكتوب اليه في الكتاب بل كل من قامت عنده البينة
بان الاول حكم به واشهدهم به عمل بها اذ اللازم لكل حاكم انفاذ ما حكم به غيره من الحكام مسائل
ثلث الاولى اذا اقر المحكوم عليه انه هو المشهود عليه الزم ولو انكر وكانت الشهادة بوصف
يحتمل الاتفاق غالبا فالقول قوله مع يمينه ما لم يقيم المدعي البينة وان كان الوصف مما يتعذر
اتفاقه الا نادرا لم يلتفت الى انكاره لانه خلاف الظاهر ولو ادعى ان في البلد مساويا له في
الاسم والنسبة كلف ابانته فان كان المساوي حيا سئل فان اعترف انه الغريم الزم واطلق
الاول وان انكر وقف الحكم حتى يتبين وان كان المساوي ميتا وهناك دلالة تشهد بالبراءة اما لان
الغريم لم يعاصره واما لان تاريخ الحق متاخر عن موته الزم الاول وان احتمل وقف الحكم حتى
يتبين الثانية للمشهود عليه ان يمتنع من التسليم حتى يشهد القابض ولو لم يكن عليه بالحق شاهد
قيل لا يلزم الاشهاد ولو قيل يلزم كان حسنا حسما لمادة المنازعة او كراهية لتوجه اليمين الثالثة
لا يجب على المدعي دفع الحجة مع الوفاء لانها حجة لو خرج المقبوض مستحقا وكذا القول في البائع اذا
التمس المشتري كتاب الاصل لانه حجة له على البائع الاول بالثمن لو خرج المبيع مستحقا الفصل الثاني
في لواحق من احكام القسمة والنظر في القاسم والمقسوم والكيفية واللواحق اما الاول فيستحب للامام
ان ينصب قاسما كما كان لعلي عليه السلام ويشترط فيه البلوغ وكمال العقل والايمان والعدالة والمعرفة
بالحساب ولا يشترط الحرية ولو تراضى الخصمان بقاسم لم يشترط العدالة وفي التراضي بقسمة الكافر نظر اذ
كما لو تراضيا بانفسهما من غير قاسم والمنصوب من قبل الامام تمضي قسمته بنفس القرعة ولا يشترط رضاهما
بعدها وفي غيره يقف اللزوم على الرضاء بعد القرعة وفي هذا اشكال من حيث ان القرعة وسيلة
الى تعيين الحق وقد قارنها الرضاء ويجزي القاسم الواحد اذا لم يكن في القسمة رد ولا بد

ما حكم به الاول وكذا لو قامت البينة لانها تثبت ما اقر به الغريم لا يقال قد روي

انه لا يجيز كتاب قاض ولا العمل به في رواية طلحة بن زيد والسكوني عن ابي عبد الله عليه السلام

ان عليا عليه السلام لا يجيز كتاب قاض الى قاض في حد ولا غيره حتى وليت بنو امية فاجازوا

بالبينات لانا نجيب عن الاول بمنع دعوى الاجماع على خلاف موضع النزاع لان المنع من العمل

بكتاب قاض الى قاض ليس منعا من العمل بحكم الحاكم مع ثبوته ونحن فلا نعمل عندنا بالكتاب مختوما كان

او مفتوحا والى جواز ما ذكرناه اومأ الشيخ ابو جعفر رحمه الله في الخلاف ونجيب عن الرواية بالطعن

في سندها فان طلحة بتري والسكوني عامي ومع تسليمها نقول بموجبها فانا لا نعمل بالكتاب اصلا ولو

شهد بحكمه ان الكتاب ملغى اذا عرفت هذا فالعمل بذلك مقصور على حقوق الناس دون الحدود

من حقوق الله فان نفذ الى الحاكم امران احدهما حكم وقع بين متخاصمين الثاني اثبات دعوى مدع

على غائب اما الاول فان حضر شاهدا الانهاء خصومة الخصمين وسمعا ما حكم به الحاكم واشهدهما

على حكمه ثم شهدا بالحكم عند الاخر اثبت بشهادتهما حكم ذلك الحاكم وانفذ ما ثبت عنده لا انه

حكم بصحة الحكم في نفس الامر اذ لا علم له به بل الفائدة فيه قطع خصومة الخصمين لو عاودا المنازعة

في تلك الواقعة وان لم يحضرا الخصومة فحكى لهما الواقعة وصورة الحكم وسمى المتحاكمين باسمائهما

واباءهما واشهدهما على الحكم ففيه تردد والقبول اولى لان حكمه كما كان ماضيا كان اخباره ماضيا

واما الثاني وهو اثبات دعوى المدعي فان حضر الشاهدان الدعوى واقامة الشهادة والحكم

بما شهدا به [illegible] اشهدهما على نفسه بالحكم وشهدا بذلك عند الاخر قبلها وانفذ الحكم ولو لم يحضرا الواقعة واشهدهما

[illegible] ان فلان بن فلان ادعى على فلان بن فلان كذا وشهد بدعواه فلان وفلان بكذا

[illegible] وامضيت الحكم به [illegible] مع احضار الكتاب المضمن للدعوى

وشهادة الشهود اما لو اخبر حاكما اخر بانه ثبت عنده كذا لم يحكم به الثاني وليس كذلك لو قال حكمت فان

فيه ترددا وصورة الانهاء ان يقص الشاهدان ما شهدا به من الواقعة وما سمعاه من لفظ الحاكم

ويقولا واشهدنا الحاكم فلان على نفسه انه حكم بذلك وامضاه ولو احالا على الكتاب

وكيفية القرعة عليه كما صورناه وان تفاوتت الحصص قيمة لا عددا مثل ان يكون لواحد النصف
وللآخر السدس وقيمة اجزاء ذلك الملك متساوية سويت السهام على اقلهم نصيبا فجعلت اسداسا
ثم كم يكتب رقعة فيه تردد بين ان يكتب بعدد الشركاء او بعدد السهام والاقرب الاقتصار على
عدد الشركاء لحصول المراد بها والزيادة كلفة اذا عرفت هذا فانه يكتب ثلث رقاع لكل اسم رقعة
ويجعل للسهام اول وثان وهكذا الى الاخير والخيار في تعيين ذلك الى المتقاسمين ولو تعاسرا
عينه القاسم ثم يخرج رقعة فان تضمنت اسم صاحب النصف فله الثلثة الاول ثم يخرج ثانية
فان خرج صاحب الثلث فله السهمان الاخران ولا يحتاج الى اخراج الثالثة بل لصاحبها ما بقي و
كذا لو خرج اسم صاحب الثلث والا فله السهمان الاولان ثم يخرج اخرى فان خرج صاحب النصف فله
الثالث والرابع والخامس ولا يحتاج الى اخراج اخرى لان السادس تعين لصاحبها وكذا لو خرج
اسم صاحب السدس والا كان له السهم الاول ثم يخرج اخرى فان كان صاحب الثلث كان له الثاني والثالث
والباقي لصاحب النصف ولو خرج في الثانية صاحب النصف كان له الثاني والثالث والرابع وبقي
الاخران لصاحب الثلث من غير احتياج الى اخراج اسمه ولا يخرج على السهام بل على الاسماء احترازا
من ان يؤدي الى تفرق السهام وهو ضرر ولو اختلفت السهام والقيمة عدلت السهام تقويما
وميزت على قدر سهم اقلهم نصيبا واقرع عليها كما صورناه اما لو كانت قسمة رد وهي المفتقرة الى
رد في مقابلة بناء او شجر او بئر فلا تصح القسمة ما لم يتراضيا جميعا لما تضمنت من الضميمة التي لا تستقر
الا بالتراضي واذا اتفقا على الرد وعدلت السهام فهل يلزم بنفس القرعة قيل لا لانها تضمنت معاوضة ولا يعلم
كل واحد من يحصل له العوض فيفتقر الى الرضا بعد العلم بما ميزته القرعة **مسائل الثلث الاولى**
لو كان لدار علو وسفل فطلب احد الشريكين قسمتها بحيث يكون لكل واحد منهما نصيب من العلو والسفل
بموجب التعديل جاز واجبر الممتنع مع انتفاء الضرر ولو طلب انفراده بالسفل والعلو لم يجبر الممتنع و
لو طلب قسمة كل واحد منهما منفردا لم يجبر **الثانية** لو كان بينهما ارض وزرع فطلب قسمة الارض
اجبر الممتنع لان الزرع كالمتاع في الدار ولو طلب قسمة الزرع قال الشيخ لم يجبر الآخر لان تعديل ذلك

من اثنين في قسمة الرد لانها تتضمن تقويما فلا ينفرد به الواحد ويسقط اعتبار الثاني مع رضاء
الشريك واجرة القاسم من بيت المال فان لم يكن امام او كان ولا سعة في بيت المال كانت اجرته
على المتقاسمين فان استاجروه كلهم بحد اجرة معينة فلا بحث وان استاجره في عقد احدهم لنصيبها
نصيب كل واحد من الاجرة لزمتهم الاجرة بالحصص وكذا لو لم يقدر والحق كان لهم اجرة المثل عليهم
بالحصص لا بالسوية **الثاني** في المقسوم وهو اما متساوي الاجزاء كذوات الامثال مثل الحبوب والادهان
او متفاوتها كالارض والشجار والعقار فالاول يجبر الممتنع مع مطالبة الشريك بالقسمة لان الانسان له ولاية
الانتفاع بماله والانفراد اكمل نفعا ويقسم كيلا ووزنا متساويا ومتفاضلا ربويا كان وغيره لان القسمة
تمييز حق لا بيع والثاني اما ان يستضر الكل او البعض او لا يستضر احدهم وفي الاول لا يجبر الممتنع كالجواهر
والعضائد الضيقة وفي الثاني ان المستضر اجبر من لا يتضرر وان امتنع المتضرر لم يجبر ويتحقق
الضرر المانع من الاجبار بعدم الانتفاع بالنصيب بعد القسمة وقيل بنقصان القيمة وهو اشبه
وللشيخ رحمه الله فيه قولان ثم المقسوم ان لم يكن فيه رد ولا ضرر اجبر الممتنع ويسمى قسمة اجبار وان
تضمنت احدهما لم يجبر وتسمى قسمة تراض ويقسم الثوب الذي لا ينقص قيمته بالقطع كما تقسم الارض وان كان
ينقص بالقطع لم يقسم لحصول الضرر بالقسمة وتقسم الثياب والعبيد بعد التعديل بالقيمة قسمة اجبار
واذا سالا الحاكم القسمة ولهما البينة بالملك قسم وان كانت يدهما عليه ولا منازع قال الشيخ في المبسوط
لا يقسم وقال في الخلاف يقسم وهو الاشبه لان التصرف دلالة الملك **الثالث** في كيفية القسمة
الحصص ان تساوت قدرا وقيمة فالقسمة بتعديلها على السهام لانه يتضمن القيمة كالدار تكون بين اثنين
وقيمتها متساوية وعند التعديل يكون القاسم مخيرا بين الاخراج على الاسماء والاخراج على السهام اما
الاول فهو ان يكتب كل نصف في رقعة ويصف كل واحد بما يميزه عن الآخر ويجعل ذلك مصونا في ساتر كالشمع او الطين
ويأمر من لم يطلع على الصورة باخراج احدهما على اسم احد المتقاسمين فما خرج فله **واما الثاني** فان يكتب كل اسم
في رقعة ويصونهما ويخرج على سهم من السهام فمن خرج اسمه فله ذلك السهم ان تساوت كالاقيمة عدلت
السهام قيمة والغي القدر حتى لو كان الثلثان بقيمة متساويا للثلث جعل الثلث مساويا للثلثين وكيفيه

فسادا وكذا لو التمس المنكر يمين المدعي منضمة الى الشهادة لم تجب اجابته لنهوض البينة بثبوت الحق

وفي الالزام بالجواب عن دعوى الاقرار تردد منشأه ان الاقرار لا يثبت حقا في نفس الامر بل اذا ثبت قضي به

ظاهرا ولا يفتقر صحة الدعوى الى الكشف في نكاح ولا غيره وربما افتقرت الى ذلك في دعوى القتل

لان فائته لا يستدرك ولو اقتصرت على قولها هذا زوجي كفى في دعوى النكاح ولا يفتقر ذلك الى دعوى

شيء من حقوق الزوجية لان ذلك يتضمن دعوى لوازم الزوجية ولو انكر النكاح لزمه اليمين ولو نكل

قضي عليه على القول بالنكول وعلى القول الاخر ترد اليمين عليها فاذا حلفت ثبتت الزوجية وكذا السياق

لو كان هو المدعي ولو ادعى ان هذه بنت امته لم تسمع دعواه لاحتمال ان تلد في ملك غيره ثم تصير له

وكذا لو قال ولدتها في ملكي لاحتمال ان تكون حرة او ملكا لغيره وكذا لا تسمع البينة بذلك ما لم يصرح

بان البنت ملكه وكذا البينة وكذا لو قال هذه ثمرة نخلتي وكذا لو اقر له من الثمرة في يده او بنت

المملوكة لم يحكم عليه بالاقرار لو فسره بما ينافي الملك وكذا لو قال هذا الغزل من قطن فلان

وهذا الدقيق من حنطته **الفصل الثاني** في التوصل الى الحق من كانت دعواه عينا في يد انسان

فله انتزاعها ولو قهرا ما لم يثر فتنة ولا يفتقر ذلك الى اذن الحاكم ولو كان الحق دينا وكان

الغريم مقرا باذلا لم يستقل المدعي بانتزاعه من دون اذن الحاكم لان الغريم يتخير في جهات

القضاء فلا يتعين الحق في شيء من دون تعيينه او تعيين الحاكم مع امتناعه ولو كان المدين جاحدا

وللغريم بينة تثبت عند الحاكم والوصول اليه ممكن ففي جواز الاخذ تردد اشبهه الجواز وهو

الذي ذكره الشيخ في الخلاف والمبسوط وعليه دل عموم الاذن في الاقتصاص ولو لم تكن له بينة

او تعذر الوصول الى الحاكم ووجد الغريم من جنس ماله اقتص مستقلا بالاستيفاء نعم لو

كان المال وديعة عنده ففي جواز الاقتصاص تردد اشبهه الكراهية ولو كان المال من غير

جنس الموجود جاز اخذه بالقيمة العدل ويسقط اعتبار رضى المالك بالمماطلة كما يسقط اعتبار

رضاه في الجنس ويجوز ان يتولى بيعها وقبض دينه من ثمنها دفعا لمشقة التربص بها ولو تلفت

قبل البيع قال الشيخ لا يضمنها والوجه الضمان لانه قبض لم يأذن فيه المالك

بالسهام غير ممكن وفيه اشكال من حيث ان التعديل بالتقويم اذ لم يكن فيه جهالة اما لو كان بذرا
لم يظهر لم تصح القسمة لتحقق الجهالة ولو كان سنبلا قال الاصح لا تصح وهو مشكل لجواز بيع الزرع عنده
الثالثة لو كان بينهما اقرحة متعددة وطلب واحد قسمتها بعضا في بعض لم يجبر الممتنع ولو طلب قسمة
كل واحد بانفراده اجبر الآخر وكذا لو كان بينهما حبوب مختلفة ويقسم القراح الواحد وان اختلفت اشجار
اقطاعه كالدار الواسعة اذا اختلفت ابنيتها ولا تقسم الدكاكين المتجاورة بعضها في بعض قسمة اجبار
لانها املاك متعددة يقصد كل واحد منها بالسكنى على انفراده فهي كالاقرحة المتباعدة الرابعة في اللواحق
وهي ثلث الاولى اذا ادعى بعد القسمة الغلط عليه لم تسمع دعواه فان اقام بينة سمعت ويحكم ببطلان
القسمة لان فائدتها تميز الحق ولم يحصل ولو عدما فالتمس اليمين كان له ان ادعى على شريكه العلم بالغلط
الثانية اذا اقتسما ثم ظهر البعض مستحقا فان كان معينا مع احدهما بطلت القسمة لبقاء الشركة
في النصيب الآخر ولو كان فيهما بالسوية لم تبطل لان فائدة القسمة باقية وهو افراد كل واحد من الحقين
ولو كان فيهما لا بالسوية تبطل لتحقق الشركة وان كان المستحق مشاعا معهما فللشيخ قولان احدهما
لا تبطل فيما زاد عن المستحق والثاني تبطل لانها وقعت من دون اذن الشريك وهو الاشبه الثالثة
لو قسم الورثة تركة ثم ظهر على الميت دين فان قام الورثة بالدين لم تبطل القسمة وان امتنعوا نقضت
وقضى منها الدين النظر الرابع في احكام الدعوى وهو يستدعي بيان مقدمة ومقاصد اما المقدمة
فتشتمل على فصلين الفصل الاول في المدعي وهو الذي يترك لو ترك الخصومة وقيل هو الذي يدعي
خلاف الاصل او امرا خفيا وكيف عرفناه فالمنكر في مقابلته ويشترط فيه البلوغ والعقل وان يدعي لنفسه
او لمن له ولاية الدعوى عنه ما يصح منه تملكه فهذه قيود اربعة فلا تسمع دعوى الصغير ولا المجنون
ولا دعواه مالا لغيره الا ان يكون وكيلا او وصيا او وليا او حاكما او امينا لحاكم ولا تسمع
دعوى المسلم خمرا او خنزيرا ولا بد من كون الدعوى صحيحة لازمة فلو ادعى هبة لم تسمع حتى يدعي الاقباض
وكذا لو ادعى رهنا ولو ادعى المنكر فسق الحاكم او الشهود ولا بينة فادعى علم المشهود له ففي توجه اليمين على نفي العلم
تردد اشبهه عدم التوجه لانه ليس حقا لازما ولا يثبت بالنكول ولا باليمين المردودة ولانه يثير فسادا

بالملك المقيد ولو اختصت احديهما بالتقييد قضى بها دون الاخرى والاول انسب بالمذهب ولا

يتحقق التعارض بين الشاهدين والشاهد والمرأتين ولا يتحقق بين شاهدين وشاهد ويمين وربما

قال الشيخ نادرا يتعارضان ويقرع بينهما وكذا بين شاهد وامرأتين ويمين بل يقضى بالشاهدين و

المرأتين دون الشاهد واليمين وكل موضع قضينا فيه بالقسمة فانما هو في موضع يمكن فرضها

كالاموال دون ما يمتنع كما اذا ادعى رجلان زوجة والشهادة بقديم الملك اولى من الشهادة بالحادث مثل

ان تشهد احديهما بالملك في الحال والاخرى بقديمه او احديهما بالقديم والاخرى بالاقدم فالترجيح لجانب

الاقدم وكذا الشهادة بالملك اولى من الشهادة باليد لانها محتملة وكذا الشهادة بسبب الملك اولى

من الشهادة بالتصرف **الثالثة** اذا ادعى شيئا فقال المدعى عليه هو لفلان اندفعت عنه المخاصمة

حاضرا كان المقر له او غائبا فان قال المدعي احلفوه انه لا يعلم انها لي توجهت اليمين عليه لان

فائدتها الغرم لو امتنع لا القضاء بالعين لو نكل او رد وقال الشيخ لا يحلف ولا يغرم لو نكل

والاقرب انه يغرم لانه حال بين المالك وماله باقراره لغيره ولو انكر المقر له حفظها الحاكم لانها

خرجت عن ملك المقر ولم يدخل في ملك المقر له ولو اقام المدعي بينة قضى له اما لو اقر المدعى عليه بها

لمجهول لم تندفع الخصومة والزم البيان **الرابعة** اذا ادعى انه آجره الدابة وادعى آخر انه اودعه

اياها تحقق التعارض مع قيام البينتين بالدعويين ويعمل بالقرعة مع تساوي البينتين في عدم

الترجيح **الخامسة** لو ادعى دارا في يد انسان واقام بينة انها كانت في يده امس او منذ شهر

قيل لا تسمع هذه البينة وكذا لو شهدت له بالملك امس لان ظاهر اليد الآن الملك فلا يدفع

بالمحتمل وفيه اشكال ولعل الاقرب القبول اما لو شهدت بينة المدعي ان صاحب اليد غصبها

او استاجرها منه حكم بها لانها شهدت بالملك وسبب يد الثاني ولو قال غصبنيها وقال آخر

بل اقر لي بها واقاما البينة قضى للمغصوب منه ولم يضمن المقر لان الحيلولة لم تحصل باقراره بل

بالبينة **المقصد الثاني** في الاختلاف في العقود اذا اتفقا على استيجار دار معينة شهرا معينا واختلفا

في الاجرة واقام كل منهما بينة بما قدره فان تقدم تاريخ احدهما عمل به لان الثاني يكون باطلا وان

ويتقاصان بقيمتها مع التلف **مسئلتان الاولى** من ادعى ما لا يد لاحد عليه قضي له

ومن بابه ان يكون كيس بين جماعة فيسألون هل هو لكم فيقولون لا ويقول واحد منهم هو لي

فانه يقضى به لمن ادعاه **الثانية** لو انكسرت سفينة في البحر فما اخرجه البحر فهو لاهله وما اخرج

بالغوص فهو لمخرجه وبه رواية في سندها ضعف **المقصد الاول** في الاختلاف في دعوى الاملاك

وفيه مسائل **الاولى** لو تنازعا عينا في يدهما ولا بينة قضي بها بينهما نصفين وقيل يحلف كل

واحد منهما لصاحبه ولو كانت يد احدهما عليها قضي بها للمتشبث مع اليمين ان التمسها الخصم ولو كانت يدهما

خارجة فان صدق من هي في يده احدهما احلف وقضي له وان قال هي لهما قضي بها بينهما نصفين و

احلف كل منهما لصاحبه ولو دفعهما اقر في يده **الثانية** يتحقق التعارض في الشهادة مع تحقق التضاد

مثل ان يشهد شاهدان بحق لزيد ويشهد آخران ان ذلك الحق بعينه لعمرو او يشهدا انه باع ثوبا

مخصوصا لعمرو غدوة ويشهد آخران ببيعه بعينه لخالد في ذلك الوقت ومهما امكن التوفيق بين الشهادتين

وفق فان تحقق التعارض فاما ان يكون العين في يدهما او يد احدهما او يد ثالث ففي الاول يقضى بها بينهما

نصفين لان يد كل واحد على النصف وقد اقام الآخر بينة فيقضى له بما في يد غريمه وفي الثاني يقضى بها

للخارج دون المتشبث ان شهدتا لهما بالملك المطلق وفيه قول آخر ذكره في الخلاف بعيد ولو شهدتا

بالسبب قيل يقضى لصاحب اليد لقضاء علي عليه السلام في الدابة وقيل يقضى للخارج لانه لا بينة

على ذي اليد كما لا يمين على المدعي عملا بقوله عليه السلام واليمين على من انكر والتفصيل قاطع للشركة

وهو اولى اما لو شهدت للمتشبث بالسبب وللخارج بالملك المطلق فانه يقضى لصاحب اليد سواء كان

السبب مما لا يتكرر كالنتاج ونساجة ثوب الكتان او يتكرر كالبيع والصياغة وقيل بل يقضى للخارج

وان شهدت بينته بالملك المطلق عملا بالخبر والاول اشبه ولو كانت في يد ثالث قضي بارجح

البينتين عدالة فان تساويا قضي لاكثرهما شهودا ومع التساوي عددا وعدالة يقرع

بينهما فمن خرج اسمه احلف وقضي له ولو امتنع احلف الآخر وقضي له وان نكلا قضي به بينهما

بالسوية وقال في المبسوط يقضى بالقرعة ان شهدتا بالملك المطلق ويقسم بينهما ان شهدتا بالملك

مولاه بايعه منه واقاما البينة قضي لاسبق البينتين تاريخا فان اتفقا قضي بالقرعة مع اليمين

ولو امتنعا من اليمين قيل يكون نصفه حرا ونصفه رقا للمدعي الابتياع ويرجع بنصف الثمن ولو فسخ عتق كله

وهل يقوم على بايعه الاقرب نعم لشهادة البينة بمباشرة عتقه **مسائل الاولى** لو شهد

للمدعي ان الدابة ملكه منذ مدة فدل سنها على اقل من ذلك قطعا او اكثر سقطت البينة لتيقن

كذبها **الثانية** اذا ادعى دابة في يد زيد واقام بينة انه اشتراها من عمرو فان شهدت البينة

بالملكية مع ذلك للبائع او للمشتري او بالتسليم قضي للمدعي وان شهدت بالشراء لا غير قيل لا يحكم

لان ذلك قد يفعل في البيع من ليس بمالك فلا يدفع اليد المعلومة بالمظنون وهو قوي وقيل يقضى لان

في الشراء دلالة على التصرف السابق الدال على الملكية **الثالثة** الصغير المجهول النسب اذا كان في

يد اجنبي ادعى رقيته قضي له بذلك ظاهرا وكذا لو كان في يد اثنين اما لو كان كبيرا وانكر فالقول

قوله لان الاصل الحرية ولو ادعى اثنان رقيته فاعترف لهما قضي عليه وان اعترف لاحدهما كان مملوكا

له دون الآخر **الرابعة** لو ادعى كل واحد منهما ان الذبيحة له وفي يد كل واحد بعضها واقام كل منهما

بينة قيل قضي لكل واحد بما في يد الآخر وهو المبني على مذهبنا وكذا لو كان في يد كل واحد شاة وادعى كل منهما

الجميع واقاما بينة قضي لكل منهما بما في يد الآخر **الخامسة** لو ادعى شاة في يد عمرو واقام بينة

فتسلمها ثم اقام الذي كانت في يده بينة انها له قال الشيخ ينقض الحكم ويعاد وهو بناء على القضاء لصاحب

اليد مع التعارض والاولى انه لا ينقض **السادسة** لو ادعى دارا في يد زيد وادعى عمرو نصفها

واقاما البينة قضي لمدعي الكل بالنصف لعدم المزاحم وتعارضت البينتان في النصف الآخر فيقرع بينهما

ويقضى لمن خرج اسمه مع يمينه ولو امتنعا من اليمين قضي به بينهما بالسوية فيكون للمدعي الكل ثلاثة

ارباع ولمدعي النصف الربع ولو كانت يدهما على الدار وادعى احدهما الكل والآخر النصف واقام كل

منهما بينة كانت للمدعي الكل ولم يكن لمدعي النصف شيء لان بينة ذي اليد بما في يده وهو النصف غير مقبولة

ولو ادعى احدهم النصف والآخر الثلث والثالث السدس وكانت يدهم عليها فيد كل واحد منهم على

الثلث لكن صاحب الثلث لا يدعي زيادة عما في يده وصاحب السدس يفضل في يده ما لا يدعيه وهو

التاريخ واحد تحقق التعارض اذ لا يمكن في الوقت الواحد وقوع عقدين متنافيين فحينئذ يقرع بينهما
ويحكم لمن خرج اسمه مع يمينه هذا اختيار شيخنا في المبسوط وقال آخرون يقضى ببينة الخارج لان القول
قول المستاجر لو لم يكن بينة اذ هو ينفي ما على ذمته والمستاجر يكون القول قوله لو كان القول قوله مع عدم
البينة كانت البينة في طرف المدعي وحينئذ نقول هو مدعي زيادة وقد اقام البينة بها فيجب ان تثبت وفي
القولين تردد ولو ادعى استيجار دار فقال الموجر بل اجرتك بيتا منها قال الشيخ يقرع بينهما وقيل
القول قول الموجر والاول اشبه لان كلا منهما مدع ولو اقام كل منهما البينة تحقق التعارض مع اتفاق
التاريخ وتصادقا وحكم للاقدم لكن ان كان الاقدم بينة البيت حكم باجارة البيت بالاجرة وباجارة بقية
الدار بالنسبة من الاجرة ولو ادعى كل منهما انه اشترى دارا معينة واقبض الثمن وهي في يد البائع
قضى بالقرعة مع تساوي البينتين عدالة وعددا وتاريخا وحكم لمن خرج اسمه مع يمينه ولا يقبل قول
البائع لاحدهما ويلزمه اعادة الثمن على الآخر لان قبض الثمنين ممكن فتزدحم البينتان ولو نكلا
عن اليمين قسمت بينهما ويرجع كل منهما بنصف الثمن وهل لهما ان يفسخا الاقرب نعم لتبعيض المبيع قبل القبض
ولو فسخ احدهما كان للآخر اخذ الجميع لعدم المزاحم وفي لزوم ذلك له تردد اقربه اللزوم ولو ادعى اثنان
ان ثالثا اشترى من كل منهما هذا المبيع واقام كل منهما بينة فان اعترف لاحدهما قضي له عليه بالثمن
وكذا ان اعترف لهما قضي عليه بالثمنين جميعا ولو انكر وكان التاريخ مختلفا او مطلقا قضي
بالثمنين جميعا لامكان الاحتمال ولو كان التاريخ واحدا تحقق التعارض اذ لا يكون الملك الواحد في
الوقت الواحد لاثنين ولا يمكن ايقاع عقدين في الزمان الواحد فيقرع بينهما فمن خرج اسمه احلف
وقضي له ولو امتنعا من اليمين قسم الثمن بينهما ولو ادعى شراء المبيع من زيد وقبض الثمن وادعى آخر
شراءه من عمرو وقبض الثمن ايضا واقاما بينتين متساويتين في العدالة والعدد والتاريخ فالتعارض
متحقق فحينئذ يقضى بالقرعة ويحلف من خرج اسمه ويقضى له ولو نكلا عن اليمين قسم المبيع بينهما ورجع
كل منهما على بائعه بنصف الثمن ولهما الفسخ والرجوع بالثمنين ولو فسخ احدهما جاز ولم يكن للآخر اخذ
الجميع لان النصف الآخر لم يرجع الى بائعه ولو ادعى عبد ان مولاه اعتقه وادعى الغير ان مولاه

يدعيه مما في يد غيره فيجمع بين كل ثلثة على ما في يد الرابع ويقرع بينهم ويقضى بالقرعة واليمين ومع
الامتناع بالقسمة فيجمع بين مدعي الكل والنصف والثلث على ما في يد مدعي الثلثين وفريضة ذلك ربع
اثنين وسبعين وهو ثمانية عشر فمدعي الكل يدعيها اجمع ومدعي النصف يدعي منها ستة ومدعي الثلث
يدعي اثنين فيكون عشرة منها لمدعي الكل لقيام البينة بالجميع الذي يدخل فيه العشرة ويبقى ما يدعيه
صاحب النصف وهو ستة يقرع بينه وبين مدعي الكل فيها ويحلف ومع الامتناع يقسم بينهما وما يدعيه
صاحب الثلث وهو اثنان يقرع عليه بين مدعي الكل وبينه فمن خرج اسمه احلف واعطي ولو امتنعا قسم بينهما
ثم تجمع دعوى الثلثة على ما في يد مدعي النصف فصاحب الثلثين يدعي عليه عشرة ومدعي الثلث يدعي
عليه اثنين ويبقى في يده لا يدعيها الا مدعي الجميع فتكون له ويقارع الآخرين ثم يحلف فان امتنعا
نصف ما ادعياه ثم تجمع الثلثة على ما في يد مدعي الثلث وهو ثمانية عشر فمدعي الثلثين يدعي
عشرة ومدعي النصف يدعي ستة فيبقى اثنان لمدعي الكل ويقارع على ما افرد للآخرين فان امتنعوا
عن الايمان قسم ذلك بين مدعي الكل وبين كل واحد منهما بما ادعاه ثم تجمع الثلثة على ما في يد مدعي
الكل فمدعي الثلثين يدعي عشرة ومدعي النصف يدعي ستة ومدعي الثلث يدعي اثنين فيتحاصر
بدعواهم عما كان فيها فيكمل لمدعي الكل ستة وثلثون من اصل اثنين وسبعين ولمدعي الثلثين عشرون ولمدعي
النصف اثنا عشر ولمدعي الثلث اربعة هذا ان امتنع صاحب القرعة من اليمين ومقارعة الباقين الرابعة
اذا ادعى الزوجان متاع البيت قضي لمن قامت له البينة ولو لم تكن بينة فيد كل واحد منهما
على نصفه قال في المبسوط يحلف كل واحد منهما لصاحبه ويكون بينهما بالسوية سواء كان مما يختص الرجال
او النساء او يصلح لهما وسواء كانت الدار لهما او لاحدهما وسواء كانت الزوجية باقية بينهما او زائلة
ويستوي في ذلك تنازع الزوجين والوارث وقال في الخلاف ما يصلح للرجال للرجل وما يصلح
للنساء للمرأة وما يصلح لهما يقسم بينهما وفي رواية انه للمرأة لانها تأتي بالمتاع من اهلها وما ذكره
في الخلاف اشهر في الروايات واظهر بين الاصحاب ولو ادعى اب الميتة انه اعارها بعض ما
في يدها من متاع او غيره كلف البينة كغيره من الانساب وفيه رواية بالفرق بين الاب

ولا لمدعى الثلث فيكون المدعى للنصف فيكمل له النصف وكذا لو اقامت لكل منهم بينة بدعواه ولو ادعى

احدهم الكل والاخر النصف والثالث الثلث ولا بينة قضى لكل واحد منهم بالثلث لان بده عليه و

على الثاني والثالث اليمين لمدعى الكل وعليه وعلى مدعى الثلث اليمين لمدعى النصف فان اقام كل منهم

بينة فان قضينا مع التعارض ببينة الداخل فالحكم كما لو لم يكن بينة لان لكل واحد منهم بينة ويدا

على الثلث وان قضينا ببينة الخارج وهو الاصح كان لمدعى الكل مما في يده ثلثة من اثنى عشر بغير

منازع والاربعة التي في يد مدعى النصف لقيام البينة لصاحب الكل بها وسقوط بينة

صاحب النصف بالنظر اليها اذ لا تقبل بينة ذى اليد وثلثة مما في يد مدعى الثلث فيبقى واحد مما

في يد مدعى الثلث يدعيه كل واحد من مدعى النصف ومدعى الكل فيقرع بينهما ويحلف من يخرج

اسمه ويقضى له فان امتنعا قسم بينهما نصفين فيحصل لصاحب الكل عشرة ونصف ولصاحب النصف

واحد ونصف وتسقط دعوى مدعى الثلث ولو كانت في يد اربعة فادعى احدهم الكل والاخر الثلثين و

الثالث النصف والرابع الثلث فهي في يد كل واحد ربعها فان لم يكن بينة قضينا لكل واحد بما في يده وا

حلفنا كلا منهم لصاحبه ولو كانت يدهم خارجة ولكل بينة خلص لصاحب الكل الثلث اذ لا مزاحم له وبقي

التعارض بين بينة مدعى الكل ومدعى الثلثين في السدس فيقرع بينهما فيه ثم يقع التعارض

بين بينة مدعى الكل ومدعى الثلثين ومدعى النصف في السدس ايضا فيقرع بينهم فيه ثم يقع

التعارض بين الاربعة في الثلث فيقرع بينهم ويختص به من تقع القرعة ولا يقضى لمن يخرج اسمه

مع اليمين لا يستطيع ان يحصل بالقرعة الكل لمدعى الكل فان ما حكم الله تعالى به غير محيط ولو نكل الجميع عن

الايمان قسمنا ما يقع التداعى فيه بين المتنازعين في كل مرتبة بالسوية فيصح القسمة من ستة وثلثين

سهما لمدعى الكل عشرون ولمدعى الثلثين ثمانية ولمدعى النصف خمسة ولمدعى الثلث ثلثة ولو

كان المدعى به في يد الاربعة فهي في يد كل واحد منهم ربعها فاذا اقام كل واحد منهم بينة

بدعواه قال الشيخ يقضى لكل واحد بالربع لان له بينة ويدا والوجه القضاء ببينة الخارج

على ما قررناه فيسقط اعتبار بينة كل واحد بالنظر الى ما في يداه وتكون ثمرتها في ما يدعيه

ثم اتى بولد لستة اشهر فصاعدا منهما لو وطئاها ولم يتجاوز اقصى الحمل فحينئذ يقرع بينهما ويلحق من تصيبه القرعة سواء كان الواطئان مسلمين او كافرين او عبدين او حرين او مختلفين في الاسلام والكفر والحرية والرق او ابا وابنه هذا اذا لم تكن لاحدهما بينة ويلحق النسب بالفراش المنفرد والدعوى المنفردة وبالفراش المشترك والدعوى المشتركة ويقضى فيه بالبينة ومع عدمها بالقرعة

كتاب الشهادات

والنظر في اطراف خمسة

الطرف الاول في صفات الشهود ويشترط فيه ستة اوصاف

الاول البلوغ فلا تقبل شهادة الصبي ما لم يصر مكلفا وقيل تقبل مطلقا اذا بلغ عشرا وهو متروك واختلفت عبارة الاصحاب في قبول شهادتهم في الجراح والقتل فروى جميل عن ابي عبد الله عليه السلام تقبل شهادتهم في القتل ويؤخذ باول كلامهم ومثله روى محمد بن حمران عن ابي عبد الله عليه السلام وقال الشيخ في النهاية تقبل شهادتهم في الجراح والقصاص وقال في الخلاف تقبل شهادتهم في الجراح ما لم يتفرقوا اذا اجتمعوا على مباح والتهجم على الدماء بخبر الواحد خطر فالاولى الاقتصار على القبول في الجراح بالشروط الثلثة بلوغ العشر وبقاء الاجتماع اذا كان على مباح تمسكا بموضع الوفاق

الثاني كمال العقل فلا تقبل شهادة المجنون اجماعا اما من يناله الجنون ادوارا فلا باس بشهادته في حال افاقته لكن بعد استظهار الحاكم بما يتيقن معه حضور ذهنه واستكمال فطنته وكذا من يعرض له السهو غالبا فربما سمع الشيء ونسي بعضه فيكون ذلك مغيرا لفائدة اللفظ وناقلا للمعنى فحينئذ يجب الاستظهار عليه حتى يستثبت ما يشهد به وكذا المغفل الذي في جبلته البله فربما استغلط لعدم تفطنه لمزايا الامور فالاولى الاعراض عن شهادته ما لم يكن الامر الجلي الذي يتحقق الحاكم استثبات الشاهد له وانه لا يسهو في مثله

الثالث الايمان فلا تقبل شهادة غير المؤمن وان اتصف بالاسلام على مؤمن كان او غيره لاتصافه بالفسق والظلم المانع من قبول الشهادة نعم تقبل شهادة الذمي خاصة في الوصية اذا لم يوجد من عدول المسلمين من يشهد بها ولا يشترط كون الموصي في غربة وباشتراطه رواية مطرحة ويثبت الايمان بمعرفة الحاكم او قيام البينة او الاقرار وهل تقبل شهادة الذمي على الذمي قيل لا وكذا لا تقبل على غير الذمي وقيل تقبل شهادة كل ملة على ملتهم وهو استناد الى رواية سماعة

وغيره ضعيفة **المقصد الثالث** في دعوى المواريث وفيه مسائل **الاولى** لو مات المسلم عن ابنين فتصادقا على تقدم اسلام احدهما على موت الاب وادعى الآخر مثله فانكر اخوه فالقول قول المتفق على تقدم اسلامه مع يمينه انه لا يعلم ان اخاه اسلم قبل موت ابيه وكذا لو كانا مملوكين فاعتقا واتفقا على تقدم حرية احدهما واختلفا في الآخر **الثانية** لو اتفقا على ان احدهما اسلم في شعبان والآخر في غرة رمضان ثم قال المتقدم مات الاب قبل شهر رمضان وقال المتأخر مات الاب بعد دخول رمضان كان الاصل بقاء الحيوة والتركة بينهما نصفين **الثالثة** دار في يد انسان ادعى آخر انها له ولاخيه الغائب ارثا عن ابيهما واقام بينة فان كانت كاملة وشهدت انه لا وارث سواهما سلم اليه النصف وكان الباقي في يد من كانت الدار في يده وفي الخلاف يجعل في يد امين حتى يعود ولا يلزم القابض للنصف اقامة ضمين ونعني بالكاملة ذات المعرفة المتقادمة والخبرة الباطنة ولو لم تكن البينة كاملة وشهدت انها لا تعلم وارثا غيرهما ارجئ التسليم حتى يبحث الحاكم عن الوارث مستقصيا بحيث لو كان وارث لظهر وحينئذ يسلم الى الحاضر نصيبه ويضمنه استظهارا ولو كان ذا فرض اعطى مع اليقين بانتفاء الوارث نصيبه تاما وعلى التقدير الثاني يعطيه اليقين ان كان وارثا فيعطي الزوج الربع والزوجة ربع الثمن معجلا من غير تضمين وبعد البحث يتم الحصة مع التضمين ولو كان الوارث ممن يحجبه غيره كالاخ فان اقام البينة الكاملة اعطى المال وان اقام بينة غير كاملة اعطى بعد البحث والاستظهار بالتضمين **الرابعة** اذا ماتت امرأة وابنها فقال اخوها مات الولد اولا ثم المرأة فالميراث لي وللزوج نصفان وقال الزوج بل ماتت المرأة ثم الولد فالمال لي قضى لمن تشهد له البينة ومع عدمها لا يقضى باحدى الدعويين لانه لا ميراث الا مع تحقق حيوة الوارث فلا ترث الام من الولد ولا الابن من امه وتكون تركة الابن لابيه وتركة الزوجة بين الاخ والزوج **الخامسة** لو قال هذه الامة ميراث من ابي وقالت الزوجة هذه اصدقني اياها ابوك ثم اقام كل منهما بينة قضى ببينة المرأة لانها تشهد بما يمكن خفاؤه على الآخر

المقصد الرابع في الاختلاف في الولد اذا وطئ اثنان امرأة وطئا يلحق به النسب اما بان تكون زوجة لاحدهما ومشتبهة على الآخر او مشتبهة عليهما او يعقد كل واحد منهما عليها عقدا فاسدا ثم تأتي

التاسعة اتخاذ الحمام للانس وانفاذ الكتب ليس بحرام وان اتخذها للفرجة والتطير فهو مكروه والرهان عليها قمار **العاشرة** لا ترد شهادة احد من ارباب الصنائع المكروهة كالصياغة وبيع الرقيق ولا من ارباب الصنائع الدنية كالحياكة والحجامة ولو بلغت في الدناءة كالزبال والوقاد لان الوثوق بشهادته مستند الى تقواه **الخامس** ارتفاع التهمة ويتحقق المقصود ببيان مسائل **الاولى** لا تقبل شهادة من يجر بشهادته نفعا كالشريك فيما هو شريك فيه وصاحب الدين اذا شهد للمحجور عليه والسيد لعبده المأذون والوصي فيما هو وصي فيه وكذا لا تقبل شهادة من يستدفع بشهادته ضررا كشهادة احد العاقلة بجرح شهود الجناية وكذا شهادة الوكيل والوصي بجرح شهود المدعي على الموكل والموصي

الثانية العداوة الدنيوية تمنع القبول فان المسلم تقبل شهادته على الكافر واما الدينية فلا تمنع ولو تضمنت فسقا او لم تتضمن ويتحقق العداوة بان يعلم من حال احدهما السرور بمساءة الآخر والمساءة بسروره او يقع بينهما تقاذف وكذا لو شهد بعض الرفقاء لبعض على القاطع عليهم الطريق لتحقق التهمة اما لو شهد العدو لعدوه قبلت لانتفاء التهمة

الثالثة النسب وان قرب لا يمنع قبول الشهادة كالاب لولده وعليه والولد لوالده والاخ لاخيه وعليه وفي قبول شهادة الولد على الوالد خلاف والمنع اظهر سواء شهد بمال او بحق متعلق ببدنه كالقصاص والحد وكذا تقبل شهادة الزوج لزوجته والزوجة لزوجها مع غيرهما من اهل العدالة ومنهم من شرط في الزوج الضميمة كالزوجة ولا وجه له ولعل الفرق انما هو لاختصاص الزوج بمزيد القوة في المزاج ان تجذبه دواعي الرغبة والفائدة تظهر لو شهد فيما تقبل فيه شهادة الواحد مع اليمين وتظهر الفائدة في الزوجة لو شهدت لزوجها في الوصية وتقبل شهادة الصديق لصديقه وان تأكدت بينهما الصحبة والملاطفة لان العدالة تمنع التسامح

الرابعة لا تقبل شهادة السائل في كفه لانه يسخط اذا منع ولان ذلك يؤذن بمهانة النفس فلا يؤمن على المال ولو كان ذلك مع الضرورة نادرا لم يقدح في شهادته

الخامسة تقبل شهادة الاجير والضيف وان كان لهما ميل الى المشهود له لكن يرفع التهمة تمسكهما بالامانة

ولواحق هذا الباب ستة **الاولى** الصغير والكافر والفاسق المعلن اذا عرفوا شيئا ثم زال المانع عنهم فاقاموا تلك الشهادة قبلت لاستكمال شرائط القبول ولو اقامها احدهم

والمتواتر اشبه الرابعة العدالة اذ لا طمأنينة مع التظاهر بالفسق ولا ريب في زوالها بمواقعة الكبائر كالقتل

والزنا واللواط وغصب الاموال المعصومة وكذا بمواقعة الصغائر مع الاصرار او في الاغلب فاما لو كان في الندرة

فقد قيل لا يقدح لعدم الانفكاك منها الا فيما يقل فاشتراطه التزام للاشق وقيل يقدح لامكان التدارك

بالاستغفار والاول اشبه وربما توهم واهم ان الصغائر لا تطلق على الذنب الا مع الاحباط وهذا بالاعراض عنه حقيق

فان اطلاقها بالنسبة ولكل فريق اصطلاح ولا يقدح في العدالة ترك المندوبات ولو اصر مضربا عن الجميع ما لم يبلغ

حدا يؤذن بالتهاون بالسنن وهنا مسائل الاولى كل مخالف في شيء من اصول العقائد ترد شهادته سواء

استند في ذلك الى التقليد او الى الاجتهاد ولا ترد شهادة المخالف في الفروع من معتقدي الحق اذا لم يخالف الاجماع و

لا يفسق وان كان مخطئا في اجتهاده الثانية لا تقبل شهادة القاذف ولو تاب قبلت وحد التوبة ان يكذب نفسه وان كان

صادقا ويوري باطنا وقيل يكذبها ان كان كاذبا ويخطئها في الملأ ان كان صادقا والاول مروي وفي اشتراط

اصلاح العمل زيادة عن التوبة تردد والاقرب الاكتفاء بالاستمرار لان بقاءه على التوبة اصلاح ولو

ولو اقام بينة بالقذف او صدقه المقذوف فلا حد عليه ولا رد الثالثة اللعب بآلات القمار كلها

حرام كالشطرنج والنرد والاربعة عشر وغير ذلك سواء قصد الحذق او اللهو او القمار الرابعة

شارب المسكر ترد شهادته ويفسق خمرا كان او نبيذا او بتعا او منصفا او فضيخا ولو شرب منه قطرة

وكذا العصير اذا غلا من نفسه او بالنار ولو لم يسكر الا ان يغلي حتى يذهب ثلثاه اما عصير التمر

او البسر فالاصل انه حلال ما لم يسكر ولا باس باتخاذ الخمر للتخليل الخامسة مد الصوت المشتمل

على الترجيع المطرب يفسق فاعله وترد شهادته وكذا مستمعه سواء استعمل في شعر او قرآن ولا باس بالحداء

ويحرم من الشعر ما تضمن كذبا او هجاء مؤمن او تشبيبا بامرأة معروفة غير محللة له وما عداه مباح والاكثار

منه مكروه السادسة الزمر والعود والصنج وغير ذلك من آلات اللهو حرام يفسق فاعله ومستمعه

ويكره الدف في الاملاك والختان خاصة السابعة الحسد معصية وكذا بغضة المؤمن والتظاهر

بذلك قادح في العدالة الثامنة لبس الحرير للرجال في غير الحرب اختيارا محرم ترد به الشهادة

وفي الافتراش له والركوب عليه تردد والجواز مروي وكذا يحرم التختم بالذهب والتحلي به للرجال

وما يكفي فيه السماع فالنسب والموت والملك المطلق لتعذر الوقوف عليه مشاهدة في الاغلب ويتحقق

كل واحد من هذه بتوالي الاخبار من جماعة لا يضمهم قيد المواعدة او يستفيض حتى يتاخم

العلم وفي هذا عندي تردد وقال الشيخ ره لو شهد عدلان فصاعدا صار السامع متحملا وشاهد

اصل لا شاهدا على شهادتهما لان ثمرة الاستفاضة الظن وهو حاصل بهما وهو ضعيف لان الظن

يحصل بالواحد فرع لو سمعه يقول للكبير هذا ابني وهو ساكت وقال هذا اخي وهو ساكت قال في

المبسوط صار متحملا لان سكوته في معرض ذلك رضى بقوله عرفا وهو بعيد لاحتماله غير الرضا

تفريع على القول بالاستفاضة الاول الشاهد بالاستفاضة لا يشهد بالسبب مثل البيع

والهبة والاستغنام لان ذلك لا يثبت بالاستفاضة فلا يعزي الملك اليه مع اثباته بالشهادة

المستندة الى الاستفاضة اما لو عزاه الى الميراث صح لانه يكون عن الموت الذي يثبت بالاستفاضة

والفرق تكلف لان الملك اذا ثبت بالاستفاضة لم تقدح الضميمة مع حصول ما يقتضي جواز

الشهادة الثاني اذا شهد بالملك مستندا الى الاستفاضة هل يفتقر الى مشاهدة اليد والتصرف

الوجه لا اما لو كان لواحد يد ولآخر سماع مستفيض فالوجه ترجيح اليد لان السماع قد يحتمل اضافة

الاختصاص المطلق المحتمل للملك وغيره فلا تزال اليد بالمحتمل مسائل ثلث الاولى لا ريب ان

التصرف بالبناء والهدم والاجارة بغير منازع يشهد له بالملك المطلق اما من في يده دار فلا شبهة

في جواز الشهادة له باليد وهل يشهد له بالملك المطلق قيل نعم وهو المروي وفيه اشكال من حيث

ان اليد لو اوجبت الملك لم تسمع دعوى من يقول الدار التي في يد هذا لي كما لا تسمع لو قال ملك

هذا لي الثانية الوقف والنكاح يثبت بالاستفاضة اما على ما قلناه فلا ريب فيه واما على

الاستفاضة المفيدة لغالب الظن فلان الوقف للتأبيد فلو لم تسمع فيه الاستفاضة لبطلت

الوقوف مع امتداد الاوقات وفناء الشهود واما النكاح فلانا نقضي بان خديجة عليها السلام

زوجة النبي عليه السلام كما نقضي بان فاطمة عليها السلام ابنته ولو قيل ان الزوجية ثبتت

بالتواتر كان لنا ان نقول ان التواتر لا يثمر الا اذا استند السماع الى محسوس ومن المعلوم ان المخبرين

في حال الكفر فردت ثم اعادها بعد الاسلام قبلت وكذا العبد لو ردت شهادته على مولاه
ثم اعادها بعد عتقه او الولد على ابيه فردت ثم مات الاب ثم اعادها واما الفاسق المستتر
اذا اقام فردت ثم تاب واعادها ففيه تهمة الحرص على دفع الشبهة عنه لاهتمامه باصلاح الظاهر
لكن الاشبه القبول **الثانية** قيل لا تقبل شهادة المملوك اصلا وقيل تقبل مطلقا وقيل الا على
مولاه ومنهم من عكس والاشهر القبول الا على المولى ولو اعتق قبلت شهادته على مولاه وكذا
حكم المدبر والمكاتب المشروط اما المطلق فاذا ادى من مكاتبته شيئا قال في النهاية تقبل على
مولاه بقدر ما تحرر منه وفيه تردد اقربه المنع **الثالثة** اذا سمع الاقرار صار شاهدا وان لم
يستدعه المشهود عليه وكذا لو سمع اثنين يوقعان عقدا كالبيع والاجارة والنكاح وغيره وكذا لو شاهد
الغصب او الجناية وكذا لو قال له الغريمان لا تشهد علينا فسمع منهما او من احدهما ما يوجب حكما
وكذا لو خبئ فنطق المشهود عليه مسترسلا **الرابعة** التبرع بالشهادة قبل السؤال يطرق التهمة
فيمنع القبول اما في حقوق الله او الشهادة للمصالح العامة فلا يمنع اذ لا مدعي لها وفيه تردد
الخامسة المشهور بالفسق اذا تاب لتقبل شهادته الوجه انها لا تقبل حتى يستبان استمراره على
الصلاح وقال الشيخ يجوز ان يقول تب اقبل شهادتك **السادسة** اذا حكم الحاكم ثم تبين في
الشهود ما يمنع القبول فان كان متجددا بعد الحكم لم ينقض وان كان حاصلا قبل الاقامة وخفي عن الحاكم
نقض الحكم **الوصف السادس** طهارة المولد فلا تقبل شهادة ولد الزنا اصلا وقيل تقبل في
الشيء اليسير مع تمسكه بالصلاح وبه رواية نادرة ولو جهلت حاله قبلت شهادته وان نالته بعض
الالسن **الطرف الثاني** فيما به يصير شاهدا والضابط العلم لقوله تعالى ولا تقف ما ليس لك به
علم ولقوله عليه السلام وقد سئل عن الشهادة هل ترى الشمس على مثلها فاشهد او دع و
مستندها اما المشاهدة او السماع او هما فما يفتقر الى المشاهدة الافعال لان آلة السمع لا تدرك
كالغصب والسرقة والقتل والرضاع والولادة والزنا واللواط فلا يصير شاهدا بشيء من ذلك الا
بالمشاهدة ويقبل فيه شهادة الاصم وفي رواية يؤخذ باول قوله لا بثانيه وهي نادرة وما

كالبيع والصرف والسلم والصلح والاجارات والمساقات والرهن والوصية له والجناية الموجبة للدية
وفي الوقف تردد اظهره انه يثبت بشاهد وامراتين وبشاهد ويمين ومنها ما يثبت بالرجال
والنساء منفردات ومنضمات وهو الولادة والاستهلال وعيوب النساء الباطنة وفي
قبول شهادة النساء منفردات في الرضاع خلاف اقربه الجواز وتقبل شهادة امراتين مع
رجل في الديون والاموال وشهادة امراتين مع يمين ولا تقبل فيه شهادة النساء منفردات
ولو كثرت وتقبل شهادة المراة الواحدة في ربع ميراث المستهل وفي ربع الوصية وكل موضع
تقبل فيه شهادة النساء لا تثبت باقل من ربع مسائل الاولى الشهادة ليست شرطا
في شيء من العقود الا في الطلاق ويستحب في النكاح والرجعة وكذا في البيع الثانية حكم الحاكم
تبع للشهادة فان كانت محقة نفذ الحكم باطنا وظاهرا والا نفذ ظاهرا وبالجملة الحكم ينفذ عندنا
ظاهرا لا باطنا ولا يستبيح المشهود له ما حكم له الا مع العلم بصحة الشهادة او الجهل بحالها
الثالثة اذا دعي من له اهلية التحمل وجب عليه وقيل لا يجب والاول مروي والوجوب على الكفاية ولا يتعين
الا مع عدم غيره ممن يقوم بالتحمل اما الاداء فلا خلاف في وجوبه على الكفاية فان قام غيره سقط
وان امتنعوا لحقهم الذم والعقاب ولو عدم الشهود الا اثنان تعين عليهما ولا يجوز لهما التخلف الا
ان تكون الشهادة مضرة بهما ضررا غير مستحق الطرف الرابع في الشهادة على الشهادة وهي
مقبولة في حقوق الناس عقوبة كانت كالقصاص او غير عقوبة كالطلاق والنسب والعتق او مالا
كالقرض وعقود المعاوضات او ما لا يطلع عليه الرجال غالبا كعيوب النساء والولادة والاستهلال
ولا تقبل في الحدود سواء كانت لله محضا كحد الزنا واللواط والسحق او مشتركة كحد السرقة والقذف على
خلاف فيهما ولا بد ان يشهد اثنان على الواحد لان المراد اثبات شهادة الاصل وهو لا يتحقق بشهادة
الواحد فلو شهد على كل واحد اثنان صح وكذا لو شهد اثنان على شهادة كل واحد من شاهدي الاصل
وكذا لو شهد شاهد اصل وهو مع اخر على شهادة اصل اخر وكذا لو شهد اثنان على جماعة كفى شهادة
الاثنين على كل واحد منهم وكذا لو كان شهود الاصل شاهدا وامراتين فشهد على شهادتهم اثنان او كان

لم يخبروا عن مشاهدة العقد ولا عن اقرار النبي عليه السلام بل نقل الطبقات متصل الى الاستفاضة التي هي الطبقة الاولى ولعل هذا اشبه بالصواب **الثالثة** الاخرس يصح منه تحمل الشهادة واداؤها ويبني على ما يتحققه الحاكم من اشارته فان جهلها اعتمد فيها على ترجمة العارف باشارته نعم يفتقر الى مترجمين ولا يكون المترجمان شاهدين على شهادته بل يثبت الحكم بشهادته اصلا لا بشهادة المترجمين **فرع** **الثالث** ما يفتقر الى السماع والمشاهدة كالنكاح والبيع والشراء والصلح والاجارة فان حاسة السمع تكفي في فهم اللفظ ويحتاج الى البصر لمعرفة اللافظ ولا تقبل شهادة من اجتمع له الحاستان اما الاعمى فتقبل شهادته في العقد قطعا لتحقق الالة الكافية في فهمه فان انضم الى شهادته معرفان جازت له الشهادة على العاقد مستندا الى تعريفهما كما يشهد على النسب بالاستفاضة ولو لم يحصل ذلك وعرف هو صوت العاقد معرفة يزول معها الاشتباه قيل لا تقبل لان الاصوات تتماثل والوجه انها تقبل فان الاحتمال يندفع باليقين لانا نتكلم على تقديره وبالجملة فان الاعمى تصح شهادته متحملا ومؤديا عن علمه وعن الاستفاضة فيما يشهد به بالاستفاضة ولو تحمل شهادة وهو بصير ثم عمي فان عرف نسب المشهود عليه اقام الشهادة وان شهد على العين وعرف الصوت يقينا جاز ايضا اما شهادته على المقبوض فماضية قطعا وتقبل شهادته اذا ترجم للحاكم عبارة حاضر عنده **الطرف الثالث** في اقسام الحقوق وهي قسمان حق الله سبحانه وحق الادمي **الاول** منها ما لا يثبت الا باربعة رجال وهو الزنا واللواط والسحق وفي اتيان البهائم قولان اصحهما ثبوته بشاهدين ويثبت الزنا خاصة بثلاثة رجال وامراتين وبرجلين واربع نساء غير ان الاخير لا يثبت به الرجم ويثبت الجلد ولا يثبت بغير ذلك ومنها ما يثبت بشاهدين وهو ما عدا ذلك من الجنايات الموجبة للحدود كالسرقة وشرب الخمر والردة ولا يثبت شيء من حقوق الله سبحانه بشاهد وامراتين ولا بشاهد ويمين ولا بشهادة النساء منفردات ولو كثرن واما حقوق الادمي فثلثة منها ما لا يثبت الا بشاهدين وهو الطلاق والخلع والوكالة والوصية اليه والنسب ورؤية الاهلة وفي العتق والقصاص والنكاح تردد اظهره ثبوته بالشاهد وامراتين ومنها ما يثبت بشاهدين وشاهد وامراتين وشاهد ويمين وهو الديون والاموال كالقرض والقراض والغصب وعقود المعاوضات كالبيع

المعنى الواحد وتترتب عليه مسائل الاولى توارد الشاهدين على الشيء الواحد شرط في القبول
فان اتفقا معنى حكم بهما وان اختلفا لفظا اذ لا فرق بين ان يقول غصب وبين ان يقول احدهما
والاخر انتزع قهرا ولا يحكم بهما لو اختلفا معنى مثل ان يشهد احدهما بالبيع والاخر بالاقرار بالبيع
لانهما شيئان مختلفان نعم لو حلف مع احدهما ثبت الثانية لو شهد احدهما انه سرق نصابا
غدوة وشهد الاخر انه سرق عشية لم يحكم بهما لانها شهادة على فعلين وكذا لو شهد الاخر
انه سرق ذلك بعينه عشية لتحقق التعارض او لتغاير الفعلين الثالثة لو قال احدهما سرق
دينارا وقال الاخر درهما او قال احدهما سرق ثوبا ابيض وقال الاخر اسود ففي كل واحد منهما
يحكم مع احدهما مع يمين المدعي لكن يثبت له الغرم ولا يثبت له القطع ولو تعارض في ذلك بينتان
على عين واحدة سقط القطع للشبهة ولم يسقط الغرم ولو كان تعارض البينتين لا على عين واحدة
ثبت الثوبان او الدرهمان الرابعة لو شهد احدهما انه باعه هذا الثوب غدوة بدينار وشهد الاخر
انه باعه ذلك الثوب بعينه في ذلك الوقت بدينارين لتحقق التعارض لم يثبت وكان له المطالبة بايهما
شاء مع اليمين ولو شهد له مع كل واحد شاهد اخر ثبت له الديناران ولا كذلك لو شهد واحد
بالاقرار بالف والاخر بالفين فانه يثبت الالف بهما والاخر بانضمام اليمين ولو شهد بكل واحد
شاهدان يثبت الالف بشهادة الجميع والالف الاخر بشهادة اثنين وكذا لو شهد انه سرق ثوبا
قيمته درهم وشهد الاخر انه سرق وقيمته درهمان ثبت الدرهم بشهادتهما والاخر بالشاهد
واليمين ولو شهد بكل صورة شاهدان ثبت الدرهم بشهادة الجميع والاخر بشهادة الشاهدين
هما ولو شهد احدهما بالقذف غدوة والاخر عشية او بالقتل كذلك لم يحكم بشهادتهما لانها
شهادة على فعلين اما لو شهد احدهما باقراره بالعربية والاخر بالعجمية قبل لانه اخبار عن شيء واحد
القسم الثاني في الطوارئ وهي مسائل الاولى لو شهدا ولم يحكم بهما فماتا حكم بهما وكذا لو شهدا
ثم زكيا بعد الموت الثانية لو شهدا ثم فسقا قبل الحكم حكم بهما لان المعتبر بالعدالة عند
الاقامة ولو كان حقا لله كحد الزنا لم يحكم لانه مبني على التخفيف ولانه نوع شبهة وفي الحكم

شهود الاصل نساء فيما تقبل فيه شهادتهن منفردات كفى شهادة اثنين عليهن و التحمل مراتب اعلاها

ان يقول شاهد الاصل اشهد على شهادتي انني اشهد على فلان بن فلان لفلان بن فلان بكذا وهو

الاسترعاء واخفض منه ان يسمعه يشهد عند الحاكم اذ لا ريب في تصريحه هناك بالشهادة ويليه

ان يسمعه يقول انا اشهد لفلان بن فلان على فلان بن فلان بكذا ويذكر السبب مثل ان يقول من

ثمن ثوب وعقار اذ هي صورة جزم وفيه تردد اما لو لم يذكر سبب الحق بل اقتصر على قوله انا اشهد لفلان

على فلان بكذا لم يصر متحملا لاعتياد التسامح بمثله في الغير وفي هذه وبين ذكر السبب اشكال وفي صورة الاسترعاء

يقول اشهدني فلان على شهادته وفي صورة سماعه عند الحاكم يقول اشهد ان فلانا شهد عند الحاكم

بكذا وفي صورة السماع لا عنده يقول اشهد ان فلانا يشهد على فلان لفلان بكذا بسبب كذا ولا تقبل

شهادة الفرع الا عند تعذر حضور شاهد الاصل ويتحقق العذر بالمرض وما ماثله وبالغيبة ولا

تقدير لها وضابطه مراعاة المشقة على شاهد الاصل في حضوره ولو شهد شاهد الفرع فانكر الاصل

فالمروي العمل بشهادة اعدلهما فان تساويا اطرح الفرع وهو يشكل بان الشرط في قبول الفرع عدم

الاصل وربما امكن لو قال الاصل لا اعلم ولو شهد الفرعان ثم حضر شاهد الاصل فان كان بعد الحكم لم يقدح

في الحكم وافقا او خالفا وان كان قبله سقط اعتبار الفرع وبقي الحكم لشاهد الاصل ولو تغير

حال الاصل بفسق او كفر لم يحكم بالفرع لان الحكم مستند الى شهادة الاصل وتقبل شهادة النساء على

الشهادة فيما تقبل فيه شهادة النساء منفردات كالعيوب الباطنة والاستهلال والوصية

وفيه تردد اشبهه المنع ثم الفرعان ان سميا الاصل وعدلاه قبل وان سمياه ولم يعدلاه سمعها

الحاكم وبحث عن الاصل وحكم مع ثبوت ما يقتضي القبول وطرح مع ثبوت ما يمنع القبول وشهد

اما لو عدلاه ولم يسمياه لم تقبل ولو اقر باللواط او بالزنا بالعمة او الخالة او بوطي بهيمة ثبت

بشهادة شاهدين وتقبل في ذلك الشهادة على الشهادة ولا يثبت بها حد ويثبت انتشار حرمة

التحريم وكذا لا يثبت التعزير في وطي البهيمة ويثبت تحريم الاكل في المأكولة وفي الاخرى وجوب بيعها

في بلد اخر **الطرف الخامس في اللواحق وهي مسائل الاول** في اشتراط توارد الشاهدين على المعنى او

وضمنت كل واحدة الربع ولو كان عشر نسوة مع شاهد فرجع الرجل ضمن السدس وفيه تردد الثاني
لو كان الشهود ثلثة ضمن كل واحد منهم الثلث ولو رجع منهم واحد منفردا وربما خطر انه لا يضمن لان في
الباقين ثبوت الحق ولا يضمن الشاهد ما حكم به بشهادة غيره للمشهود له والاول اختيار
الشيخ ره وكذا لو شهد رجل وعشر نسوة فرجع ثمان منهن قيل كان على كل واحدة نصف
السدس لاشتراكهم في نقل المال والاشكال فيه كما في الاول الثالث لو حكم فقامت بينة بالجرح مطلقا
لم ينقض الحكم لاحتمال التجدد بعد الحكم ولو تعين الوقت وهو متقدم على الشهادة نقض ولو كان
الشهادة قبل الحكم لم يحكم واذا نقض الحكم فان كان قتلا او جرحا فلا قود والدية في بيت المال و
لو كان المباشر للقصاص هو الولي ففي ضمانه تردد والاشبه انه لا يضمن مع حكم الحاكم واذنه ولو قتل
بعد الحكم وقبل الاذن ضمن الدية اما لو كان مالا فانه يستعاد ان كانت العين باقية وان كانت
تالفة فعلى المشهود له لانه ضمن بالقبض بخلاف القصاص ولو كان معسرا قال الشيخ ره ضمن الامام
ويرجع به على المحكوم له اذا ايسر وفيه اشكال من حيث استقرار الضمان على المحكوم له بتلف
المال في يده فلا وجه لضمان الحاكم مسائل الاولى اذا شهد اثنان ان الميت اعتق احد
مماليكه وقيمته الثلث وشهد اخران والورثة ان العتق لغيره وقيمته الثلث فان قلنا
المنجزات من الاصل عتقا وان قلنا تخرج من الثلث فقد انعتق احدهما فان عرفنا السابق صح
عتقه وبطل الاخر وان جهل استخرج بالقرعة ولو اتفق عتقهما في حالة واحدة قال الشيخ يقرع بينهما
ويعتق المقروع ولو اختلف قيمتهما اعتق المقروع فان كان بقدر الثلث صح وبطل الاخر وان
كان ازيد صح العتق منه في القدر الذي يحتمله الثلث وان نقص اكملنا الثلث من الاخر الثانية
اذا شهد شاهدان بالوصية لزيد وشهد من ورثته عدلان انه رجع عن ذلك واوصى لخالد
قال الشيخ تقبل شهادة الرجوع لانها لا تجر نفعا وفيه اشكال من حيث ان المال يوخذ
من يدهما فهما غريما المدعى الثالثة اذا شهد شاهدان لزيد بالوصية وشهد شاهد
بالرجوع وانه اوصى لعمرو كان لعمرو ان يحلف مع شاهده لان شهادته منفردة لا تعارض الاولى

بحد القذف والقصاص تردد اشبهه الحكم لتعلق حق الادمي به **الثالثة** لو شهدا لمن يرثه فمات قبل الحكم فانتقل المشهود به اليهما لم يحكم لهما بشهادتهما **الرابعة** لو رجعا عن الشهادة قبل الحكم لم يحكم ولو رجعا بعد الحكم والاستيفاء وتلف المحكوم به لم ينقض الحكم وكان الضمان على الشهود ولو رجعا بعد الحكم وقبل الاستيفاء فان كان حد الله نقض الحكم للشبهة الموجبة للسقوط وكذا لو كان للادمي كحد القذف او مشتركا كحد السرقة وفي نقض الحكم لما عدا ذلك من الحقوق تردد اما لو حكم وسلم فرجعوا والعين قائمة فالاصح انه لا ينقض الحكم ولا تستعاد العين وفي النهاية ترد على صاحبها والاول اظهر **الخامسة** المشهود به ان كان قتلا او جرحا فاستوفي ثم رجعوا فان قالوا تعمدنا اقتص منهم وان قالوا اخطانا كان عليهم الدية وان قال بعضهم تعمدنا وبعضهم اخطانا فعلى المقر بالعمد القصاص وعلى المقر بالخطاء نصيبه من الدية ولولي الدم قتل المقرين بالعمد اجمع ورد الفاضل عن دية صاحبه وله قتل البعض ويرد الباقون قدر جنايتهم ولو قال احد شهود الزنا بعد رجم المشهود عليه تعمدت فان صدقه الباقون كان لاولياء الدم قتل الجميع ويردوا ما فضل عن دية المرجوم وان شاؤا قتلوا واحدا ويرد الباقون تكملة ديته بالحصص بعد وضع نصيب المقتول وان شاؤا قتلوا اكثر من واحد ورد الاولياء ما فضل عن دية صاحبهم واكمل الباقون من الشهود ما يعوز بعد وضع نصيب المقتولين اما لو لم يصدقه الباقون لم يمض اقراره الا على نفسه فحسب وقال في النهاية يقتل ويرد عليه الباقون ثلثة ارباع الدية ولا وجه له ولو شهدا بالعتق فحكم ثم رجعا ضمنا القيمة لعمد او خطاء لانهما اتلفاه بشادتهما **السادسة** اذا ثبت انهم شهدوا بالزور نقض الحكم واستعيد المال فان تعذر غرم الشهود ولو كان قتلا ثبت عليهم القصاص وكان حكمهم حكم الشهود اذا اقروا بالعمد ولو باشر الولي القصاص واعترف بالتزوير لم يضمن الشهود وكان القصاص على الولي **السابعة** اذا شهدا بالطلاق ثم رجعا فان كان بعد الدخول لم يضمنا وان كان قبل الدخول ضمنا نصف المهر لانهما لا يضمنان الا ما دفعه المشهود عليه بسبب الشهادة **فروع الاول** اذا رجعا معا ضمنا بالسوية فان رجع احدهما ضمن النصف ولو ثبت بشاهد وامراتين فرجعوا ضمن الرجل النصف وضمنت

ويسقط الحد بادعاء الزوجية ولا يكلف المدعي بينة ولا يمينا وكذا بدعوى ما يصلح
شبهة بالنظر الى المدعي والاحصان في المرأة كالاحصان في الرجل لكن يراعى فيها كمال العقل
اجماعا فلا رجم ولا حد على المجنونة في حال الزنا ولو كانت محصنة وان زنى بها العاقل ولا
تخرج المطلقة رجعية عن الاحصان ولو تزوجت عالمة كانت عليها الحد تاما وكذا الزوج ان علم
التحريم والعدة ولو جهل فلا حد ولو كان احدهما عالما حد حدا تاما دون الجاهل ولو ادعى احدهما
الجهالة قبل اذا كان ممكنا في حقه وتخرج بالطلاق البائن عن الاحصان ولو راجع المخالع لم
يتوجه عليه الرجم الا بعد الوطي وكذا المملوك لو اعتق والمكاتب اذا تحرر ويجب الحد على الا[عمى]
فان ادعى الشبهة قيل لا تقبل والاشبه القبول مع الاحتمال ويثبت الزنا بالاقرار او البينة
اما الاقرار فيشترط فيه بلوغ المقر وكماله والاختيار والحرية وتكرار الاقرار اربعا في اربعة مجا[لس]
ولو اقر دون الاربع لم يجب الحد ووجب التعزير ولو اقر اربعا في مجلس واحد قال في
الخلاف والمبسوط لا يثبت وفيه تردد ويستوي في ذلك الرجل والمراة وتقوم الاشارة ا[لمفيدة]
للاقرار في الاخرس مقام النطق ولو قال زنيت بفلانة لم يثبت الزنا في طرفه حتى يكرره اربعا
وهل يثبت القذف للمراة فيه تردد ولو اقر بحد ولم يبينه لم يكلف البيان وضرب حتى ينهى
عن نفسه وقيل لا يتجاوز به المائة ولا ينقص عن ثمانين وربما كان صوابا في طرف الكثرة و[لكن]
ليس بصواب في طرف النقصان لجواز ان يريد بالحد التعزير وفي التقبيل والمضاجعة في ازار
واحد والمعانقة روايتان احديهما مائة جلدة والاخرى دون الحد وهي اشهر ولو اقر
بما يوجب الرجم ثم انكر سقط الرجم ولو اقر بحد غير الرجم لم يسقط بالانكار ولو اقر بحد ثم
تاب كان الامام مخيرا في اقامته رجما كان او جلدا ولو حملت ولا بعل لم تحد الا ان
تقر بالزنا اربعا واما البينة فلا يكفي اقل من اربعة رجال او ثلثة وامرأتين ولا تقبل
شهادة النساء منفردات ولا شهادة رجل وست نساء وتقبل شهادة رجلين واربع
نساء ويثبت به الجلد دون الرجم ولو شهد ما دون الاربع لم يجب حد وحد كل منهم للفرية

الرابعة لو اوصى بوصيتين منفردتين فشهد الاخر انه رجع عن احدهما قال الشيخ لا يقبل لعدم التعيين فهي كما لو شهدت بدار لزيد او عمرو **الخامسة** اذا ادعى العبد العتق واقام بينة يفتقر الى البحث وسال التفريق حتى تثبت التزكية قال في المبسوط يفرق وكذا قال لو اقام مدعي المال شاهدا واحدا وادعى ان له اخر وسال حبس الغريم لانه متمكن من اثبات حقه باليمين وفي الكل اشكال لانه تعجيل العقوبة قبل ثبوت الدعوى

كتاب الحدود والتعزيرات

كل ما له عقوبة مقدرة يسمى حدا وما ليس كذلك يسمى تعزيرا واسباب الاول ستة الزنا وما يتبعه والقذف والسرقة وشرب الخمر وقطع الطريق والثاني اربعة البغي والردة واتيان البهيمة وارتكاب ما سوى ذلك من المحارم فلنفرد لكل قسم بابا عدا ما يتداخل وسبق

الباب الاول في حد الزنا

والنظر في الموجب والحد واللواحق اما الموجب فهو ايلاج الانسان ذكره في فرج امراة محرمة من غير عقد ولا ملك ولا شبهة ويتحقق ذلك بغيبوبة الحشفة قبلا او دبرا ويشترط في تعلق الحد العلم بالتحريم والاختيار والبلوغ وفي تعلق الرجم مضافا الى ذلك الاحصان ولو تزوج محرمة كالام والمرضعة والمحصنة وزوجة الولد وزوجة الاب فوطئ مع الجهل بالتحريم فلا حد ولا ينهض العقد بانفراده شبهة في سقوط الحد ولو استاجرها للوطء لم يسقط بمجرده ولو توهم الحل سقط وكذا يسقط في كل موضع يتوهم الحل كمن وجد على فراشه امراة فظنها زوجته فوطئها ولو تشبهت له فعليها الحد دونه وفي رواية يقام عليها الحد جهرا وعليه سرا وهي متروكة وكذا يسقط لو اباحته نفسها فتوهم الحل ويسقط الحد مع الاكراه وهو يتحقق في طرف المراة قطعا وفي تحققه في طرف الرجل تردد والاشبه امكانه لما يعرض من ميل الطبع المزجور بالشرع ويثبت للمكرهة على الواطئ مثل مهر نسائها على الاظهر ولا يثبت الاحصان الذي يجب معه الرجم حتى يكون الواطئ بالغا حرا ويطا في فرج مملوك بالعقد الدائم او الرق متمكن من يغدو عليه ويروح وفي رواية مهيرة دون مسافة التقصير وفي اعتبار كمال العقل خلاف فلو وطئ المجنون عاقلة وجب عليه الحد رجما كان او جلدا هذا اختيار الشيخين رحمهما الله وفيه تردد ويسقط

الطفل ولو زنى بها المجنون فعليها الحد تاما وفي شرح في طرف المجنون تردد المروي انه يثبت واما الجلد والتغريب فهما على الذكر الحر غير المحصن يجلد مائة ويجز راسه ويغرب عن مصره الى اخر عاما املكا كان او غير مملك وقيل يختص التغريب بمن املك ولم يدخل وهو مبني على ان البكر ماهو والاشبه انه عبارة عن غير المحصن وان لم يكن مملكا واما المراة فعليها الجلد مائة ولا تغريب عليها ولا جز والمملوك يجلد خمسين محصنا كان او غير محصن ذكرا كان او انثى ولا جز على احدهما ولا تغريب ولو تكرر من الحر الزنا فاقيم عليه الحد مرتين قتل في الثالثة وقيل في الرابعة وهو اولى واما المملوك فاذا اقيم عليه الحد سبعا قتل في الثامنة وقيل في التاسعة وهو اولى وفي الزنا المتكرر حد واحد وان كثر وفي رواية ابي بصير المحصن ان زنى بامراة مرارا فعليه حد وان زنى بنسوة فعليه في كل امراة حد وهي مطرحة ولو زنى الذمي بذمية دفعه الامام الى اهل ملته ليقيموا الحد على معتقدهم وان شاء اقام الحد بموجب شرع الاسلام ولا يقام الحد على الحامل حتى تضع وتخرج من نفاسها وترضع الولد ان لم يتفق له مرضع ولو وجد له كافل جاز اقامة الحد ويرجم المريض والمستحاضة ولا يجلد احدهما اذا لم يجب قتله ولا رجمه توقيا من السراية ويتوقع بهما البرء وان اقتضت المصلحة التعجيل ضرب بالضغث المشتمل على العدد ولا يشترط وصول كل شمراخ الى جسده ولا تؤخر الحائض لانه ليس بمرض ولا يسقط الحد باعتراض الجنون ولا الارتداد ولا يقام الحد في شدة الحر ولا شدة البرد ويتوخى به في الشتاء وسط النهار وفي الصيف طرفاه ولا في ارض العدو مخافة الالتحاق ولا في الحرم على من التجا اليه بل يضيق عليه في المطعم والمشرب ليخرج ويقام على من احدث موجب الحد فيه الثاني في كيفية ايقاعه اذا اجتمع الجلد والرجم جلد اولا وكذا اذا اجتمعت حدود بدئ بما لا يفوت معه الاخر وهل يتوقع براءة جلده قيل نعم تاكيدا في الزجر وقيل لا لان القصد الاتلاف ويدفن المرجوم الى حقويه والمراة الى صدرها فان فر اعيد ان ثبت زناه بالبينة ولو ثبت بالاقرار لم يعد وقيل ان فر قبل اصابته بالحجارة اعيد ويبدأ الشهود برجمه وجوبا ولو كان مقرا بدأ الامام وينبغي ان يعلم الناس ليتوفروا على حضوره

ولا بد في شهادتهم من ذكر المشاهدة للولوج كالميل في المكحلة من غير عقد ولا ملك ولا شبهة ويكفي أن يقولوا لا نعلم بينهما سبب التحليل ولو لم يشهدوا بالمعاينة لم يحد المشهود عليه وحد الشهود ولا بد من تواردهم على الفعل الواحد والزمان الواحد والمكان الواحد ولو شهد بعض بالمعاينة وبعض لا بها او شهد بعض بالزنا في زاوية من بيت وبعض في زاوية أخرى او شهد بعض في يوم الجمعة وبعض في يوم السبت فلا حد ويحد الشهود للقذف ولو شهد بعض انه اكرهها وبعض بالمطاوعة ففي ثبوت الحد على الزاني وجهان احدهما يثبت للاتفاق على الزنا الموجب للحد على كلا التقديرين والآخر لا يثبت لأن الزنا بقيد الاكراه غيره بقيد المطاوعة فانه على فعلان ولو اقام الشهادة بعض في وقت حد للقذف ولم يرتقب اتمام البينة لانه لا تأخير في حد ولا يقدح تقادم الزنا في الشهادة وفي بعض الاخبار ان زاد عن ستة اشهر لم يسمع وهو مطرح وتقبل شهادة الاربع على الاثنين فما زاد ومن الاحتياط تفريق الشهود في الاقامة بعد الاجتماع وليس بلازم ولا تسقط الشهادة بتصديق المشهود عليه ولا بتكذيبه ومن تاب قبل قيام البينة سقط عنه الحد ولو تاب بعد قيامها لم يسقط حدا كان او رجما

النظر الثاني في الحد وفيه مقامان **الاول** في اقسامه وهو قتل او رجم او جلد وجز وتغريب اما القتل فيجب على من زني بذات محرم كالام والبنت وشبههما والذمي اذا زني بمسلمة وكذا من زني بامرأة مكرها لها ولا يعتبر في هذه المواضع الاحصان بل يقتل على كل حال شيخا كان او شابا ويتساوى فيه الحر والعبد والمسلم والكافر وكذا قيل في الزاني بامرأة ابيه او ابنه وهل يقتصر على قتله بالسيف قيل نعم وقيل بل يجلد ثم يقتل ان لم يكن محصنا ويجلد ثم يرجم ان كان محصنا عملا بمقتضى الدليلين والاول اظهر **واما الرجم** فيجب على المحصن اذا زني ببالغة عاقلة فان كان شيخا او شيخة جلد ورجم وان كان شابا ففيه روايتان احدهما يرجم لا غير والاخرى يجمع له بين الحدين وهو اشبه ولو زني البالغ المحصن بغير البالغة او المجنونة فعليه الحد لا الرجم وكذا المرأة لو زني بها الطفل

شريفيا وزمان شريف

الباب الثاني في اللواط والسحق والقيادة

اما اللواط فهو وطى الذكران بايقاب وغيره وكلاهما لا يثبتان الا بالاقرار اربع مرات او شهادة اربع رجال بالمعاينة ويشترط في المقر البلوغ وكمال العقل والحرية والاختيار فاعلا كان او مفعولا ولو اقر دون الاربع لم يحد وعزر ولو شهد بذلك دون الاربعة لم يثبت وكان عليهم الحد للفرية ويحكم الحاكم فيه بعلمه اماما كان او غيره على الاصح وموجب الايقاب القتل على الفاعل والمفعول اذا كان كل منهما بالغا عاقلا ويستوي في ذلك الحر والعبد والمسلم والكافر والمحصن وغيره ولو لاط البالغ بالصبي موقبا قتل البالغ وادب الصبي وكذا لو لاط مجنون ولو لاط بعبده حدا قتلا او جلدا ولو ادعى العبد الاكراه سقط عنه دون المولى ولو لاط مجنون بعاقل حد العاقل وفي ثبوته على المجنون قولان اشبههما السقوط ولو لاط الذمي بمسلم قتل وان لم يوقب ولو لاط بمثله كان الامام مخيرا بين اقامة الحد عليه وبين دفعه الى اهله ليقيموا عليه حدهم وكيفية اقامة هذا الحد القتل ان كان اللواط ايقابا وفي رواية ان كان محصنا رجم وان كان غير محصن جلد والاول اشهر ثم الامام مخير في قتله بين ضربه بالسيف وتحريقه او رجمه او القائه من شاهق او القاء جدار عليه ويجوز ان يجمع بين احدها وبين تحريقه وان لم يكن ايقابا كالتفخيذ او بين الاليتين فحده مائة جلدة وقال في النهاية يرجم ان كان محصنا ويجلد ان لم يكن والاول اشبه ويستوي فيه الحر والعبد والمسلم والكافر والمحصن وغيره ولو تكرر منه الفعل وتخلله الحد مرتين قتل في الثالثة وقيل في الرابعة وهو اشبه والمجتمعان تحت ازار واحد مجردين وليس بينهما رحم يعزران من ثلاثين سوطا الى تسعة وتسعين سوطا ولو تكرر ذلك منهما وتخلله التعزير حدا في الثالثة وكذا يعزر من قبل غلاما ليس له بمحرم بشهوة واذا تاب اللائط قبل قيام البينة سقط الحد ولو تاب بعدها لم يسقط ولو كان مقرا كان الامام مخيرا في العفو والاستيفاء والحد في السحق مائة جلدة حرة كانت او امة مسلمة او كافرة محصنة او غير محصنة للفاعلة والمفعولة وقال في النهاية ترجم مع الاحصان

ويستحب ان يحضر اقامة الحد طائفة وقيل يجب تمسكا بالآية واقلها واحد وقيل عشرة وخرج متاخر ثلثة والاول حسن وينبغي ان تكون الحجارة صغارا لئلا يسرع التلف وقيل لا يرجمه من لله قبله حد وهو على الكراهية ويدفن اذا فرغ من رجمه ولا يجوز اهماله ويجلد الزاني مجردا وقيل على الحال التي وجد عليها قائما اشد الضرب وروى متوسطا ويفرق على جسده ويتقى راسه ووجهه وفرجه والمراة تضرب جالسة وتربط عليها ثيابها

النظر الثالث في اللواحق وهي مسائل عشر

الاولى اذا شهد اربعة على امراة بالزنا قبلا فادعت انها بكر فشهد لها اربع نساء فلا حد وهل يحد الشهود للفرية قال في النهاية نعم وقال في المبسوط لا حد لاحتمال الشبهة في المشاهدة والاول اشبه

الثانية لا يشترط حضور الشهود عند اقامة الحد بل يقام وان ماتوا او غابوا لا فرارا لثبوت السبب الموجب

الثالثة قال الشيخ رحمه الله لا يجب على الشهود حضور موضع الرجم ولعل الاشبه الوجوب لبدأتهم بالرجم

الرابعة اذا كان الزوج احد الاربعة فيه روايتان ووجه الجمع سقوط الحد ان اختل بعض شروط الشهادة مثل ان يسبق الزوج بالقذف فيحد الزوج او يدرأه باللعان ويحد الباقون وثبوت الحد ان لم يسبق الزوج بالقذف ولم يختل بعض الشرائط

الخامسة يجب على الحاكم اقامة حدود الله تعالى بعلمه كحد الزنا اما حقوق الناس فتقف اقامتها على المطالبة حدا كان او تعزيرا

السادسة اذا شهد بعض وردت شهادة الباقين قال في الخلاف والمبسوط ان ردت بامر ظاهر حد الجميع وان ردت بامر خفي فعلى المردود الحد دون الباقين وفيه اشكال من حيث تحقق القذف العاري عن بينة ولو رجع واحد بعد شهادة الاربع حد الراجع دون غيره

السابعة اذا وجد مع زوجته رجلا يزني بها فله قتلهما ولا اثم وفي الظاهر عليه القود الا ان ياتي على دعواه ببينة او يصدقه الولي

الثامنة من افتض بكرا باصبعه لزمه مهر نسائها ولو كانت امة لزمه عشر قيمتها وقيل يلزمه الارش والاول اشبه

التاسعة من تزوج امة على حرة مسلمة فوطئها قبل الاذن كان عليه ثمن حد الزاني

العاشرة من زنى في شهر رمضان نهارا او ليلا عوقب زيادة على الحد لانتهاكه الحرمة وكذا لو كان في مكان شريف

انفراد الاب بالزنا ولا يثبت الحد مع الاحتمال ولو قال ولدتك امك من الزنا فهو قذف للام وههنا
الاحتمال ضعيف ولعل الاشبه عندي التوقف لتطرق الاحتمال وان ضعف ولو قال يا زوج الزانية فالحد
للزوجة وكذا لو قال يا ابا الزانية او يا اخا الزانية فالحد لمن ينسب اليها الزنا دون المواجه ولو قال زنيت
بفلانة او لطت به فالقذف للمواجه ثابت وفي ثبوته للمنسوب اليه تردد وقال في النهاية وفي
المبسوط يثبت حدان لانه فعل واحد متى كذب في احدهما كذب في الآخر ونحن لا نسلم انه فعل واحد
لان موجب الحد في الفاعل غير الموجب في المفعول وحينئذ يمكن ان يكون احدهما مختارا دون صاحبه
ولو قال لابن الملاعنة يا ابن الزانية فعليه الحد ولو قال لابن المحدودة قبل التوبة لم يجب الحد وبعد
التوبة يثبت الحد ولو قال لامرأته زنيت بك فلها حد على التردد المذكور ولا يثبت في طرفه حد
الزنا حتى يقر اربعا ولو قال يا ديوث او يا كشخان او يا قرنان وغير ذلك من الالفاظ فان افادت
القذف في عرف القائل لزمه الحد وان لم يعرف فائدتها او كانت مفيدة لغيره فلا حد ويعزر ان
افادت فائدة يكرهها المواجه وكل تعريض بما يكرهه المواجه ولم يوضع للقذف لغة ولا عرفا
يثبت به التعزير لا الحد كقوله انت ولد حرام او حملت بك امك في حيضها او يقول لزوجته
لم اجدك عذراء او يقول يا فاسق او يا شارب الخمر وهو متظاهر بالستر او يا خنزير او يا حقير او
يا وضيع ولو كان المقول له مستحقا للاستخفاف فلا حد ولا تعزير وكذا كل ما يوجب اذى كقوله يا اجذم
يا ابرص **الثاني في القاذف** ويعتبر فيه البلوغ وكمال العقل فلو قذف الصبي لم يحد وعزر وان
قذف مسلما بالغا او كذا المجنون وهل يشترط في وجوب الحد الكامل الحرية قيل نعم وقيل
لا يشترط فعلى الاول يثبت نصف الحد وعلى الثاني يثبت الحد كاملا وهو ثمانون جلدة ولو
ادعى المقذوف الحرية وانكر القاذف فان ثبت احدهما عمل عليه وان جهل ففيه تردد اظهره ان القول
قول القاذف لتطرق الاحتمال **الثالث في المقذوف** ويشترط فيه الاحصان وهو هنا عبارة عن البلوغ
وكمال العقل والحرية والاسلام والعفة فمن استكملها وجب بقذفه الحد ومن فقدها او
بعضها فلا حد وفيه التعزير كمن قذف صبيا او مجنونا او مملوكا او كافرا او متظاهرا بالزنا

وتحد مع عدمه والاول اولى واذا تكررت المساحقة مع اقامة الحد ثلاثا قتلت في الرابعة ويسقط

الحد بالتوبة قبل البينة ولا يسقط بعدها ومع الاقرار والتوبة يكون الامام مخيرا والاجنبيتان

اذا وجدتا في ازار مجردتين عزرت كل واحدة دون الحد فان تكرر الفعل منهما والتعزير مرتين

اقيم عليهما الحد في الثالثة فان عادتا قال في النهاية قتلتا والاولى الاقتصار على التعزير احتياطا

في التهجم على الدم مسئلتان الاولى لا كفالة في حد ولا تاخير فيه مع الامكان والامن من توجه

ضرر ولا شفاعة في اسقاطه الثانية لو وطي زوجته فساحقت بكرا فحملت قال في النهاية على المرأة

الرجم وعلى الصبية الجلد مائة بعد الوضع ويلحق الولد بالرجل ويلزم المرأة المهر اما الرجم فعلى ما مضى

من التردد واشبهه الاقتصار على الجلد واما جلد الصبية فموجب ثبوته المساحقة واما لحوق

الولد فلانه ماء غير زان وقد انخلق منه الولد فيلحق به واما المهر فلانها سبب في اذهاب العذرة

ودية مهر نسائها وليست كالزانية في سقوط دية العذرة لان الزانية اذنت في الافتضاض وليست

هذه كذا وانكر بعض المتاخرين ذلك وظن ان المساحقة كالزانية في سقوط دية العذرة وسقوط

النسب واما القيادة فهي الجمع بين الرجال والنساء للزنا او بين الرجال والرجال للواط وتثبت بالاقرار

مرتين مع بلوغ المقر وكماله وحريته واختياره وبشهادة شاهدين ومع ثبوته يجب على القواد خمس و

سبعون جلدة وقيل يحلق راسه ويشهر ويستوي فيه الحر والعبد والمسلم والكافر وهل ينفى باول مرة قال في النهاية

نعم وقال المفيد ينفى في الثانية والاول مروي اما المرأة فتجلد وليس عليها جز ولا شهرة ولا نفي الباب

الثالث في حد القذف والنظر في امور اربعة الاول في الموجب هو الرمي بالزنا او اللواط كقوله

زنيت او لطت او ليط بك او انت زان او لائط او منكوح في دبره وما يؤدي هذا المعنى صريحا مع معرفة القائل

بموضوع اللفظ باي لغة اتفق ولو قال لولده الذي اقر به لست لي وجب عليه الحد وكذا لو قال لغيره لست

لابيك ولو قال زنت بك امك او يا ابن الزانية فهو قذف للام وكذا لو قال زنى بك ابوك او يا ابن

الزاني فهو قذف لابيه ولو قال يا ابن الزانيين فهو قذف لهما ويثبت به الحد ولو كان المواجه كافرا

لان المقذوف ممن يجب له الحد ولو قال ولدت من الزنا ففي وجوب الحد لامه تردد لاحتمال انفراد

التاسعة قيل لا يعزّر الكفار مع التنابز بالالقاب والتعيير بالامراض الا ان يخشى حدوث فتنة فيحسمها الامام بما يراه ويلحق بذلك مسائل

الاولى من سبّ النبي صلعم جاز لسامعه قتله ما لم يخف الضرر على نفسه او ماله او غيره من اهل الايمان وكذا من سبّ احد الائمة عليهم السلام

الثانية من ادعى النبوة وجب قتله وكذا من قال لا ادري محمد بن عبد الله صادق او لا وكان على ظاهر الاسلام

الثالثة من عمل بالسحر يقتل ان كان مسلما ويؤدب ان كان كافرا

الرابعة يكره ان يزاد في تاديب الصبي على عشرة اسواط وكذا المملوك وقيل ان ضرب عبده في غير حدّ حدّاً لزمه اعتاقه وهو على الاستحباب

الخامسة كل ما فيه التعزير من حقوق الله يثبت بشاهدين عدلين او الاقرار مرتين على قول ومن قذف عبده او امته عزّر كالاجنبي

السادسة كل من فعل محرما او ترك واجبا فللامام تعزيره بما لا يبلغ الحدّ وتقديره الى الامام ولا يبلغ به حدّ الحرّ في الحرّ ولا حدّ العبد في العبد

الباب الرابع في حدّ المسكر والفقاع

ومباحثه ثلثة **الاول** في الموجب وهو تناول المسكر او الفقاع اختيارا مع العلم بالتحريم اذا كان المتناول كاملا فهذه قيود اربعة شرطنا التناول ليعم الشرب والاصطباغ واخذه ممزوجا بالاغذية والادوية ونعني بالمسكر كل ما من شانه ان يسكر فان الحكم يتعلق بتناول القطرة منه ويستوي في ذلك الخمر وجميع المسكرات التمرية والزبيبية والعسلية والمزر المعمول من الشعير او الحنطة او الذرة وكذا لو عمل من شيئين او ما زاد ويتعلق الحكم بالعصير اذا غلا وان لم يقذف بالزبد الا ان يذهب بالغليان ثلثاه او ينقلب خلا وبما عداه اذا حصلت فيه الشدة المسكرة اما التمر اذا غلا ولم يبلغ حد الاسكار ففي تحريمه تردد والاشبه بقاؤه على التحليل حتى يبلغ وكذا البحث في الزبيب اذا نقع بالماء فغلا من نفسه او بالنار فالاشبه انه لا يحرم ما لم يبلغ الشدة والفقاع كالنبيذ المسكر في التحريم وان لم يكن مسكرا وفي وجوب الامتناع من التداوي به والاصطباغ واشترطنا الاختيار تفصيا من المكره فانه لا حد عليه ولا يتعلق الحكم بالشارب ما لم يكن بالغا عاقلا وكما يسقط الحد عن المكره يسقط عمن جهل التحريم او جهل المشروب

سواء كان القاذف مسلماً او كافراً حراً او عبداً ولو قال المسلم يا ابن الزانية او امك زانية وكانت
امه كافرة او امة قال في النهاية عليه الحد تاما لحرمة ولدها والاشبه التعزير ولو قذف الاب
ولده لم يحد وعزر وكذا لو قذف زوجته الميتة ولا وارث لها الا ولده نعم لو كان لها ولد
من غيره كان لهم الحد تاما ويحد الولد لو قذف اباه والام لو قذفت ولدها وكذا الاقارب

الرابع في الاحكام وفيه مسائل **الاولى** اذا قذف جماعة واحداً بعد واحد فلكل واحد حد ولو
قذفهم بلفظ واحد وجاءوا به مجتمعين فللكل حد واحد ولو افترقوا في المطالبة فلكل واحد حد
هل الحكم في التعزير كذلك قال جماعة نعم ولا معنى للاختلاف هنا وكذا لو قال يا ابن الزانيين
فالحد لهما ويحد حداً واحداً مع الاجتماع على المطالبة وحدين مع التعاقب **الثانية** حد القذف
موروث يرثه من يرث المال من الذكور والاناث عدا الزوج والزوجة **الثالثة** لو قال ابنك
زان او لائط او بنتك زانية فالحد لهما لا للمواجه فان سبقا بالاستيفاء او العفو فلا بحث
وان سبق الاب قال في النهاية له المطالبة والعفو وفيه اشكال لان المستحق موجود وله
ولاية المطالبة ولا يتسلط الاب كما في غيره من الحقوق **الرابعة** اذا ورث الحد جماعة لم
يسقط بعضه بعفو البعض وللباقين المطالبة بالحد تاما ولو بقي واحد اما لو عفا الجماعة او كان
المستحق واحدا فعفا سقط الحد ولمستحق الحد ان يعفو قبل ثبوت حقه وبعده وليس للحاكم
الاعتراض عليه ولا يقام الا بعد مطالبة المستحق **الخامسة** اذا تكرر الحد بتكرر القذف
مرتين يقتل في الثالثة وقيل في الرابعة وهو اولى ولو قذف فحد فقال الذي قلت كان صحيحا وجب
بالثاني التعزير لانه ليس بصريح والقذف المتكرر يوجب حدا واحدا لا اكثر **السادسة** لا يسقط
الحد عن القاذف الا بالبينة المصدقة او تصديق مستحق الحد او العفو ولو قذف زوجته
سقط الحد بذلك وبالعفو وباللعان **السابعة** الحد ثمانون جلدة حراً كان او عبداً ويجلد بثيابه
ولا يجرد ويقتصر على الضرب المتوسط ولا يبلغ به الضرب في الزنا ويشهر القاذف لتجتنب شهادته ويثبت
القذف بشهادة عدلين او الاقرار مرتين ويشترط في المقر التكليف والحرية والاختيار **الثامنة** اذا

على بيت المال ولو امر بالاقتصار على الحد فزاد الحداد عمداً فالنصف على الحداد في ماله ولو زاد
سهواً فالدية على عاقلته وفيه احتمال آخر الباب الخامس في حد السرقة والكلام في السارق
والمسروق والحجة واللواحق الاول في السارق ويشترط في وجوب الحد عليه شروط الاول البلوغ
فلو سرق الطفل لم يحد ويؤدب ولو تكررت سرقته وفي النهاية يعفى عنه اولاً فان عاد ادب فان عاد حكت انامله
حتى تدمى فان عاد قطعت انامله فان عاد قطع يده كما يقطع الرجل وبهذا روايات الثاني
العقل فلا يقطع المجنون ويؤدب وان تكرر منه الثالث ارتفاع الشبهة فلو توهم الملك فبان
غير مالك لم يقطع وكذا لو كان المال مشتركاً فاخذ ما يظن انه قدر نصيبه الرابع ارتفاع الشركة فلو
سرق من مال الغنيمة فيه روايتان احديهما لا يقطع والاخرى ان زاد ما سرقه عن نصيبه بقدر
النصاب قطع والتفصيل حسن ولو سرق من المال المشترك قدر نصيبه لم يقطع ولو زاد بقدر النصاب
قطع الخامس ان يهتك الحرز منفرداً او مشاركاً فلو هتك غيره واخرج هو لم يقطع
السادس ان يخرج المتاع بنفسه او مشاركاً ويتحقق الاخراج بالمباشرة وبالتسبيب مثل ان
يشده بحبل ثم يجذبه من خارج او يضعه على دابة او على جناح طائر من شأنه العود اليه ولو امر
صبياً غير مميز باخراجه تعلق بالآمر القطع لان الصبي كالآلة السابع ان لا يكون والداً من ولده ويقطع
الولد لو سرق من الوالد وكذا يقطع الاقارب وكذا الام لو سرقت من الولد الثامن ان يأخذه سراً
فلو هتك قهراً ظاهراً واخذ لم يقطع وكذا المستأمن لو خان ويقطع الذمي كالمسلم والمملوك مع
قيام البينة وحكم الانثى في ذلك كله حكم الذكر مسائل الاولى لا يقطع الراهن اذا سرق
الرهن وان استحق المرتهن الامساك ولا الموجر العين المستاجرة وان كان ممنوعاً من الاستعادة
مع القول بملك المنفعة لانه لم يتحقق اخراج النصاب من مال المسروق منه حالة الاخراج
الثانية لا يقطع عبد الانسان بسرقة ماله ولا عبد الغنيمة بالسرقة منها لان فيه زيادة اضرار
نعم يؤدب بما يحسم الجرأة الثالثة يقطع الاجير اذا احرز المال من دونه وفي رواية لا يقطع
وهي محمولة على حالة الاستيمان وكذا الزوج لو سرق من زوجته او الزوجة من زوجها وفي الضيف قولان

ويثبت بشهادة عدلين مسلمين ولا تقبل فيه شهادة منفردات ولا منضمات وبالاقرار مرتين ولا
يكفي المرة ويشترط في المقر البلوغ وكمال العقل والحرية والاختيار **الثاني** في كيفية الحد وهو
ثمانون جلدة رجلا كان الشارب او امراة حرا كان او عبدا وفي رواية يحد العبد اربعين وهي
متروكة اما الكافر فان تظاهر به حد وان استتر به لم يحد ويضرب الشارب عريانا على ظهره و
كتفيه ويتقي وجهه وفرجه ولا يقام عليه الحد حتى يفيق واذا حد مرتين قتل في الثالثة وهو
المروي وقال في الخلاف يقتل في الرابعة ولو شرب مرارا كفى حد واحد **الثالث** في احكامه
وفيه مسائل **الاولى** لو شهد احدهما بشربها والاخر بقيئها وجب الحد ويلزم على ذلك وجوب الحد
لو شهدا بقيئها نظرا الى التعليل المروي وفيه تردد لاحتمال الاكراه على الشرب لكن هذا الاحتمال
يندفع بانه لو كان واقعا لدفع به عن نفسه اما لو ادعاه فلا حد **الثانية** من شرب الخمر مستحلا
استتيب فان تاب اقيم عليه الحد وان امتنع قتل وقيل يكون حكمه حكم المرتد وهو قوي اما
سائر المسكرات فلا يقتل مستحلها لتحقق الخلاف بين المسلمين فيها ويقام الحد مع شربها مستحلا
ومحرما **الثالثة** من باع الخمر مستحلا يستتاب فان تاب والا قتل وان لم يكن مستحلا عزر وما سواه
لا يقتل وان لم يتب بل يؤدب **الرابعة** اذا تاب قبل قيام البينة سقط الحد وان تاب بعدها لم يسقط
ولو كان ثبوت الحد باقراره كان الامام مخيرا ومنهم من منع التخيير وحتم الاستيفاء هنا وهو اظهر **تتمة**
تشتمل على مسائل **الاولى** من استحل شيئا من المحرمات المجمع عليها كالميتة والدم والربوا ولحم الخنزير ممن ولد
على الفطرة يقتل ولو ارتكب ذلك لا مستحلا عزر **الثانية** من قتله الحد او التعزير فلا دية له وقيل تجب
على بيت المال والاول مروي **الثالثة** لو اقام الحاكم الحد بالقتل فبان فسوق الشاهدين كانت الدية
في بيت المال لا يضمنها الحاكم ولا عاقلته ولو انفذ الى حامل لاقامة الحد فاجهضت خوفا قال
الشيخ دية الجنين في بيت المال وهو قوي لانه خطاء وخطاء الحاكم في بيت المال وقيل تكون على عاقلة
الامام وهي قضية عمر مع علي عليه السلام ولو امر الحاكم بضرب المحدود زيادة عن الحد فمات فعليه
نصف الدية في ماله ان لم يعلم الحداد لانه شبيه العمد ولو كان سهوا فالنصف على

ويثبت بشهادة عدلين وبالاقرار مرتين ولا يكفي المرة ويشترط في المقر البلوغ وكمال العقل والحرية والاختيار فلو اقر العبد لم يقطع لما يتضمن من اتلاف مال الغير وكذا لو اقر مكرها ولا يثبت حد ولا غرم فلو رد السرقة بعينها بعد الاقرار بالضرب قال في النهاية يقطع وقال بعض الاصحاب لا يقطع لتطرق الاحتمال الى الاقرار اذ من الممكن ان يكون المال في يده من غير جهة السرقة وهذا حسن ولو اقر مرتين ورجع لم يسقط الحد وتحتمت الاقامة ولزم الغرم ولو اقر مرة لم يجب الحد ووجب الغرم **الرابع** في الحد وهو قطع الاصابع الاربع من اليد اليمنى ويترك له الراحة والابهام ولو سرق ثانية قطعت رجله اليسرى من مفصل القدم ويترك له العقب يعتمد عليها فان سرق ثالثة حبس دائما ولو سرق بعد ذلك قتل ولو تكررت السرقة فالحد الواحد كاف ولا يقطع اليسار مع وجود اليمين بل تقطع اليمين ولو كانت شلاء وكذا لو كانت اليسار شلاء او كانتا شلاءين قطعت اليمين على القديم ولو لم يكن له يسار قال في المبسوط قطعت يمينه وفي رواية عبد الرحمن بن الحجاج عن ابي عبد الله لا يقطع والاول اشبه اما لو كان له يمين حين القطع فذهبت لم تقطع اليسار لتعلق القطع بالذاهبة ولو سرق ولا يمين له قال في النهاية قطعت يساره وفي المبسوط ينتقل الى رجله ولو لم يكن يسار قطعت رجله اليسرى ولو سرق ولا يدين له ولا رجلين حبس وفي الكل اشكال من حيث انه تخط عن موضع القطع فيقف على اذن الشرع وهو مفقود ويسقط الحد بالتوبة قبل ثبوته ويتحتم لو تاب بعد البينة ولو تاب بعد الاقرار قيل يتحتم وقيل يتخير الامام في الاقامة والعفو على رواية فيها ضعف ولو قطع الحداد يساره مع العلم فعليه القصاص ولا يسقط قطع اليمين بالسرقة ولو ظنها اليمين فعلى الحداد الدية وهل يسقط قطع اليمين قال في المبسوط لا لتعلق القطع بها قبل ذهابها وفي رواية محمد بن قيس عن ابي جعفر عليه السلام ان عليا عليه السلام قال لا تقطع يمينه وقد قطعت شماله واذا قطع السارق يستحب حسمه بالزيت المغلي نظرا له وليس بلازم وسراية الحد ليست مضمونة وان وقع في حر او برد لانه استيفاء سائغ **الخامس** في اللواحق وهي مسائل **الاولى** يجب على السارق اعادة العين المسروقة وان تلفت اغرم مثلها او قيمتها ان لم يكن لها مثل وان نقصت فعليه ارش النقصان ولو مات صاحبها دفعت الى ورثته

أحدهما لا يقطع مطلقاً وهو المروي والآخر يقطع إذا أخرجه من دونه وهو أشبه **الرابعة** لو أخرج
متاعاً فقال صاحب المنزل سرقته وقال المخرج وهبتنيه أو أذنت لي في إخراجه سقط الحد
للشبهة وكان القول قول صاحب المنزل مع يمينه في المال وكذا لو قال المال لي وأنكر صاحب المنزل
فالقول قوله مع يمينه ويغرم المخرج ولا قطع لمكان الشبهة **الثاني** في المسروق لا قطع فيما ينقص عن
ربع دينار ويقطع فيما بلغه ذهباً خالصاً مضروباً عليه السكة أو ما قيمته ربع دينار ثوباً كان
أو طعاماً أو فاكهة أو غيره كان أصله الإباحة أو لم يكن وضابطه ما يملكه المسلم وفي الطين
وحجارة الرخام رواية بسقوط الحد ضعيفة ومن شرطه أن يكون محرزاً بقفل أو غلق أو دفن وقيل
كل موضع ليس لغير مالكه الدخول إليه إلا بإذنه فما ليس بمحرز لا يقطع سارقه كالمأخوذ من
الأرحية والحمامات والمواضع المأذون في غشيانها كالمساجد وقيل إذا كان المالك مراعياً
له كان محرزاً كما قطع النبي صلعم سارق مئزر صفوان في المسجد وفيه تردد وهل يقطع سارق
ستارة الكعبة قال في المبسوط والخلاف نعم وفيه إشكال لأن الناس في غشيانها شرع ولا يقطع
من سرق من جيب إنسان أو كمه الظاهرين ويقطع لو كانا باطنين ولا قطع في ثمرة على شجرها
ويقطع لو سرق بعد إحرازها ولا على من سرق مأكولاً في عام مجاعة ومن سرق صغيراً فإن كان
مملوكاً قطع ولو كان حراً فباعه لم يقطع حداً وقيل يقطع دفعاً لفساده ولو أعار بيتاً فنقبه المعير
وسرق منه مالاً للمستعير قطع وكذا لو آجر بيتاً وسرق منه مالاً للمستأجر ويقطع من سرق مالاً
موقوفاً مع مطالبة الموقوف عليه لأنه مملوك له ولا يصير الجمال محرزة بمراعاة صاحبها
والغنم بإشراف الراعي عليها وفيه قول آخر للشيخ رحمه الله ولو سرق باب الحرز أو من أبنيته قال في المبسوط
يقطع لأنه محرز بالعادة وكذا إذا كان الإنسان في داره وأبوابها مفتحة ولو نام زال الحرز وفيه
تردد ويقطع سارق الكفن لأن القبر حرز له وهل يشترط بلوغ قيمته نصاباً قيل نعم وقيل يشترط
في المرة الأولى دون الثانية والثالثة وقيل لا يشترط والأول أشبه ولو نبش ولم يأخذ عزر و
لو تكرر منه الفعل وفات السلطان كان له قتله للردع **الثالث** ما يثبت به ويثبت

وفي ثبوت هذا الحكم للمجرد مع ضعفه عن الاخافة تردد اشبهه الثبوت ويجتزى بقصده ولا يثبت هذا الحكم
للطليع ولا للردء وتثبت هذه الجناية بالاقرار ولو مرة وبشهادة رجلين عدلين ولا تقبل شهادة النساء منفردات
ولا مع الرجال ولو شهد بعض اللصوص على بعض لم تقبل وكذا لو شهد المأخوذون بعضهم لبعض اما لو قالوا
عرضوا لنا واخذوا هؤلاء قبل لانه لا ينشأ من ذلك تهمة تمنع الشهادة وحد المحارب القتل او الصلب او
القطع مخالفا او النفي وقد تردد فيه الاصحاب فقال المفيد رح بالتخيير وقال الشيخ ابو جعفر رح بالترتيب
يقتل ان قتل ولو عفا ولي الدم قتله الامام ولو قتل واخذ المال استعيد منه وقطعت يده اليمنى ورجله اليسرى ثم
قتل وصلب وان اخذ المال ولم يقتل قطع مخالفا ونفي ولو جرح ولم ياخذ المال اقتص منه ونفي ولو اقتصر على شهر السلاح
والاخافة نفي لا غير واستند في التفصيل الى الاحاديث الدالة عليه وتلك الاحاديث لا تنفك عن ضعف في اسناد او
اضطراب في متن او قصور في دلالة فالاولى العمل بالاول تمسكا بظاهر الاية وهنا مسائل الاولى اذا قتل المحارب
غيره طلبا للمال تحتم قتله قودا ان كان المقتول كفوا ومع عفو الولي حدا سواء كان المقتول كفوا او لم يكن ولو قتل لا طلبا
للمال كان كقاتل العمد وامره الى الولي ولو جرح طلبا للمال كان القصاص الى الولي ولا يتحتم الاقتصاص في الجرح بتقدير
ان يعفو الولي على الاظهر الثانية اذا تاب قبل القدرة عليه سقط الحد ولم يسقط ما يتعلق به من حقوق الناس
كالجرح والقتل والمال ولو تاب بعد الظفر به لم يسقط عنه حد ولا قصاص ولا غرم الثالثة اللص محارب فاذا دخل دارا
متغلبا كان لصاحبها محاربته فان ادى الدفع الى قتله كان دمه هدرا لا يضمنه الدافع ويجوز
الكف عنه ولو اراد نفس المدخول عليه فالواجب الدفع ولا يجوز الاستسلام في تلك الحال ولو عجز عن المقاومة وامكن
الهرب وجب الرابعة يصلب المحارب حيا على القول بالتخيير ومقتولا على القول الاخر
الخامسة لا يترك على خشبته اكثر من ثلاثة ايام ثم ينزل ويغسل ويكفن ويصلى
عليه ويدفن ومن لا يصلب الا بعد القتل لا يفتقر الى تغسيله لانه يقدم غسله امام القتل
السادسة ينفى المحارب عن بلده ويكتب الى كل بلد ياوي اليه بالمنع من مواكلته ومشاربته
ومجالسته ومبايعته ولو قصد بلاد الشرك منع منها ولو مكنوه من دخولها قوتلوا حتى يخرجوه
السابعة لا يعتبر في قطع المحارب اخذ النصاب وفي الخلاف يعتبر ولا انتزاعه من حرز

فان لم يكن له وارث فالى الامام **الثانية** اذا سرق اثنان نصابا ففي وجوب القطع قولان قال
في النهاية يجب القطع وقال في الخلاف اذا نقب ثلثة فبلغ نصيب كل واحد نصابا قطعوا وان كان دون ذلك
فلا قطع والتوقف احوط **الثالثة** لو سرق ولم يقدر عليه ثم سرق ثانية قطع بالاخيرة واغرم
المالين ولو قامت الحجة بالسرقة ثم امسك حتى قطع ثم شهدت عليه باخرى قال في النهاية قطعت يده
بالاولى ورجله بالثانية الى استناد الرواية وتوقف بعض الاصحاب فيه وهو اولى **الرابعة** قطع السارق
موقوف على مطالبة المسروق منه فلو لم يرافعه لم يرفعه الامام وان قامت البينة ولو وهبه المسروق سقط
الحد وكذا لو عفا عن القطع فاما بعد المرافعة فانه لا يسقط بهبته ولا عفوه فرع لو سرق مالا
فملكه قبل المرافعة سقط الحد ولو ملكه بعد المرافعة لم يسقط **الخامسة** لو اخرج المال
واعاده الى الحرز لم يسقط الحد لحصول السبب التام وفيه تردد من حيث ان القطع موقوف على المرافعة
فاذا دفعه الى صاحبه لم يبق له المطالبة ولو هتك الحرز جماعة فاخرج المال احدهم فالقطع
خاصة لانفراده بالموجب ولو قربه احدهم فاخرجه الاخر فالقطع على المخرج وكذا لو وضعه الداخل
في وسط النقب واخرجه الخارج قال في المبسوط لا قطع على احدهما لان كل واحد منهما لم يخرجه عن كمال
الحرز **السادسة** لو اخرج قدر النصاب دفعة وجب القطع ولو اخرجه مرارا ففي وجوبه تردد اصحه
وجوب الحد لانه اخرج نصابا واشتراط المرة في الاخراج غير معلوم **السابعة** لو نقب فاخذ
النصاب واحدث فيه حدثا ينقص به قيمته عن النصاب ثم اخرجه مثل ان خرق الثوب او ذبح الشاة
فلا قطع ولو اخرج نصابا فنقصت قيمته قبل المرافعة ثبت القطع **الثامنة** لو ابتلع داخل
الحرز ما قدره نصاب كاللؤلؤ فان كان يتعذر اخراجه فهو كالتالف فلا حد ولو اتفق خروجها بعد
خروجه فهو ضامن وان كان خروجها مما لا يتعذر بالنظر الى عادته قطع لانه يجري مجرى ايداعها
في الوعاء

الباب السادس في حد المحارب المحارب كل من جرد السلاح لاخافة
الناس في بر او بحر ليلا ونهارا في مصر او غيره وهل يشترط كونه من اهل الريبة فيه تردد اصحه
انه لا يشترط مع العلم بقصد الاخافة ويستوي في هذا الحكم الذكر والانثى ان اتفق وفي ثبوت

على امواله لئلا يتصرف فيها بالاتلاف فان عاد فهو احق بها وان التحق بدار الكفر بقيت على الاحتفاظ ويباع منها ما يكون له الغبطة في بيعه كالحيوان **مسائل** من هذا الباب **الاولى** اذا تكرر الارتداد قال الشيخ يقتل في الرابعة قال وروى اصحابنا يقتل في الثالثة **الثانية** الكافر اذا اكره على الاسلام فان كان ممن يقر على دينه لم يحكم باسلامه وان كان ممن لا يقر حكم به **الثالثة** اذا صلى بعد ارتداده لم يحكم بعوده سواء فعل ذلك في دار الحرب او دار الاسلام **الرابعة** قال الشيخ رحمه الله في المبسوط السكران يحكم باسلامه وارتداده وهذا يشكل مع اليقين بزوال تمييزه وقد رجع في الخلاف **الخامسة** كل ما يتلفه المرتد على المسلم يضمنه في دار الحرب او دار الاسلام حالة الحرب وبعد انقضائها وليس كذلك الحربي وربما خطر اللزوم في الموضعين لتساويهما في سبب الغرم **السادسة** اذا جن بعد ردته لم يقتل لان قتله مشروط بالامتناع عن التوبة ولا حكم لامتناع المجنون **السابعة** اذا تزوج المرتد لم يصح سواء تزوج مسلمة او كافرة لتحرمه بالاسلام المانع من التمسك بعقد الكافرة واتصافه بالكفر المانع من نكاح المسلمة **الثامنة** لو زوج بنته المسلمة لم يصح لقصور ولايته عن التسلط على المسلم ولو زوج امته ففي صحة نكاحها تردد اشبهه الجواز **التاسعة** كلمة الاسلام ان يقول اشهد ان لا اله الا الله وان محمدا رسول الله وان قال مع ذلك وابرء من كل دين غير الاسلام كان تاكيدا ويكفي الاقتصار على الاول ولو كان مقرا بالله سبحانه وبالنبي صلعم جاحدا عمومه نبوته او وجوده احتاج الى زيادة تدل على رجوعه عما جحده **تتمة** فيها مسائل **الاولى** الذمي اذا نقض العهد ولحق بدار الحرب فامان امواله باق فان مات ورثه وارثه الذمي والحربي واذا انتقل الميراث الى الحربي زال الامان عنه واما الاولاد الاصاغر فهم باقون على الذمة ومع بلوغهم يخيرون بين عقد الذمة لهم باداء الجزية وبين الانصراف الى مأمنهم **الثانية** اذا قتل المرتد مسلما عمدا فللولي قتله قودا ويسقط قتل الردة ولو عفا الولي قتل بالردة ولو قتل خطأ كانت الدية في ماله مخففة مؤجلة لانه لا عاقلة له على تردد ولو قتل او مات حلت كما تحل الاموال المؤجلة **الثالثة** اذا تاب فقتله من يعتقد

وعلى ما قلناه من التخيير لا فائدة في هذا البحث لانه يجزي قطعه وان لم يؤاخذ الا وكيفيته

قطعه ان يقطع يمناه ثم تحسم ثم تقطع رجله اليسرى وتحسم ولو لم تحسم في الموضعين جاز

ولو فقد احد العضوين اقتصر على قطع الموجود ولم ينتقل الى غيره. الثامنة لا تقطع

المختلس ولا المحتال على الاموال بالتزوير والرسائل الكاذبة بل يستعاد منه المال ويعزر وكذا

المبنج ومن سقى غيره مرقدا لكن ان جنى ذلك شيئا ضمن الجناية. القسم الثاني من كتاب الحدود

وفيه ابواب. الباب الاول في المرتد وهو الذي يكفر بعد الاسلام وله قسمان الاول من ولد على

الاسلام وهذا لا يقبل اسلامه لو رجع ويتحتم قتله وتبين زوجته وتعتد عدة الوفاة وتقسم

امواله بين ورثته وان التحق بدار الحرب واعتصم بما يحول بين الامام وقتله ويشترط في الارتداد

البلوغ وكمال العقل والاختيار فلو اكره كان نطقه بالكفر لغوا ولو ادعى الاكراه مع وجود الامارة قبل

ولا تقتل المرأة بالردة بل تحبس دائما وان كانت مولودة على الفطرة وتضرب في اوقات الصلوات. القسم

الثاني من اسلم عن كفر ثم ارتد فهذا يستتاب فان امتنع قتل واستتابته واجبة وكم يستتاب قيل ثلاثة

ايام وقيل القدر الذي يمكن معه الرجوع والاول مروي وهو حسن لما فيه من التأني لازالة عذره

ولا يزول عنه املاكه بل تكون باقية عليه وينفسخ العقد بينه وبين زوجته ويقف نكاحها على

انقضاء العدة وهي كعدة المطلقة وتقضى من امواله ديونه وما عليه من الحقوق الواجبة

ويؤدى منه نفقة الاقارب ما دام حيا وبعد قتله تقضى ديونه وما عليه من الحقوق الواجبة

دون نفقة الاقارب ولو قتل او مات كانت تركته لورثته المسلمين فان لم يكن له وارث مسلم

فهو للامام وولده بحكم المسلم فان بلغ مسلما فلا بحث وان اختار الكفر بعد بلوغه استتيب

فان تاب والا قتل ولو قتله قاتل قبل وصفه بالكفر قتل به سواء قتله قبل بلوغه او بعده

ولو ولد بعد الردة وكانت امه مسلمة كان حكمه كالاول وان كانت مرتدة والحمل بعد ارتدادهما

كان بحكمهما لا يقتل المسلم بقتله وهل يجوز استرقاقه تردد الشيخ فتارة يجيز لانه كافر بين

كافرين وتارة يمنع لان اباه لا يسترق لتحرمه بالاسلام وكذا الولد وهذا اولى ويحكم الحاكم على

ضرب يده حتى اعورت وزوجه من بيت المال وهو تدبير استصلحه الامام لانه من الغرم ويثبت
بشهادة عدلين او الاقرار ولو مرة وقيل لا يثبت بالمرأة وهو وهم الباب الثالث
في الدفاع للانسان ان يدفع عن نفسه وحريمه وماله ما استطاع ويجب اعتماد الاسهل
فلو اندفع الخصم بالصياح اقتصر عليه ان كان في موضع يلحقه المنجد وان لم يندفع
عول على اليد فان لم تغن فبالعصا فان لم يكف فبالسلاح ويذهب دم المدفوع هدرا حرا كان
او عبدا ويستوي في ذلك الحر والعبد ولو قتل الدافع كان كالشهيد لا تبين ما لم يتحقق قصده
اليه وله دفعه ما دام مقبلا ويتعين الكف مع ادباره ولو ضربه فعطله لم يذفف عليه
لانه كفاه ضرره ولو ضربه مقبلا فقطع يده فلا ضمان على الضارب في الجرح ولا في السراية
ولو ولى فضربه اخرى فالثانية مضمونة فان اندملتا فالقصاص في الثانية ولو اندملت
الاولى وسرت الثانية يثبت القصاص في النفس ولو سرتا فالذي يقتضيه المذهب ثبوت
القصاص بعد رد نصف الدية ولو قطع يده مقبلا ورجله مدبرا ثم يده مقبلا ثم سرى
الجميع قال في المبسوط عليه ثلث الدية ان تراضيا وان اراد الولي القصاص رد عليه
ثلثي الدية اما لو قطع يده ثم رجله مقبلا ويده الاخرى مدبرا وسرى الجميع فان تراضيا على
الدية فنصف الدية وان طلب القصاص رد نصف الدية والفرق ان الجرحين هنا في البداية
يجريا مجرى الجرح الواحد وليس كذلك في الاولى وفي الفرق عندي ضعف والاقرب ان الاولى كالثانية
لان جناية الطرف يسقط اعتبارها مع السراية كما لو قطع يده واخر رجله ثم قطع الاول الرجل
الاخرى فمع السراية هما سواء في القصاص والدية مسائل من هذا الباب الاولى لو وجد مع
زوجته او مملوكته او غلامه من ينال دون الجماع فله دفعه فان اتى الدفع عليه فهو هدر
الثانية من اطلع على قوم فلهم زجره فان اصر فرموه بحصاة او عود فجنى ذلك عليه كانت الجناية
هدرا ولو بادره من غير زجر ضمن ولو كان المطلع رحما لنساء صاحب المنزل اقتصر على زجره ولو رماه
والحال هذه فجنى عليه ضمن ولو كان من النساء مجردة جاز زجره ورميه لانه ليس للمحرم هذا الاطلاع

بقاءه على الردة قال الشيخ يثبت القود فيتحقق قتل المسلم ظلما او لان الظاهر انه لا يطلق عليه الارتداد

بعد توبته وفي القصاص تردد لعدم القصد الى قتل المسلم **الباب الثاني** في لبان البهائم ووطي

الاموات وما يتبعه اذا وطي البالغ العاقل بهيمة مأكولة اللحم كالشاة والبقرة تعلق بوطئها احكام

تعزير الواطي واغرامه ثمنها ان لم تكن له وتحريم الموطوءة ووجوب ذبحها واحراقها اما التعزير

فتقديره الى الامام وفي رواية يضرب خمسة وعشرين سوطا وفي اخرى الحد وفي اخرى يقتل

والمشهور الاول واما التحريم فيتناول لحمها ولبنها ونسلها تبعا لتحريمها والذبح اما لتلفها او لما

لا يؤمن من شياع نسلها وتعذر اجتنابه واحراقها لئلا تشتبه بعد ذبحها بالمحللة وان كان الاهم

الاهم فيها ظهرها لا لحمها كالخيل والبغال والحمير لم تذبح واغرم الواطي ثمنها لصاحبها واخرجت

من بلد المواقعة وبيعت في غيره اما عبادة لا لعلة مفهومة لنا او لئلا يعير بها صاحبها واما الذي

يصنع بثمنها قال بعض الاصحاب يتصدق به ولم اعرف المستند وقال اخرون يعاد على المغترم فان

الواطي هو المالك دفع اليه وهو اشبه ويثبت هذا بشهادة رجلين عدلين ولا يثبت بشهادة

النساء انفردن او انضممن ويثبت بالاقرار ولو مرة ان كانت الدابة له والا ثبت التعزير حسب ان تكرر

الاقرار وقيل لا يثبت الا بالاقرار مرتين وهو غلط ولو تكرر منه الفعل مع التعزير ثلثا قتل في الرابعة

ووطي الميتة من بنات ادم كوطي الحية في تعلق الاثم والحد واعتبار الاحصان وعدمه وههنا

الجناية افحش فتغلظ العقوبة بزيادة عن الحد بما يراه الامام ولو كانت زوجته اقتصر في التاديب

على التعزير وسقط الحد بالشبهة وفي عدد البينة على ثبوته خلاف قال بعض الاصحاب يثبت بشاهدين

لانه شهادة على فعل واحد بخلاف الزنا بالحية وقال بعض لا يثبت الا باربعة لانه زنا ولانها شهادة

الواحد قذف فلا يندفع الحد الا بتكملة الاربعة وهو الاشبه واما الاقرار فتابع للشهادة فمن

اعتبر في الشهود اربعة اعتبر في الاقرار مثله ومن اقتصر على شاهدين قال في الاقرار

كذلك **مسئلتان الاولى** من لاط بميت كان كاللائط بالحي ويعزر تغليظا **الثانية**

من استمنى بيده عزر وتعزيره منوط بنظر الامام وفي رواية ان عليا عليه السلام ضرب

انه ليس ببعيد لو جعل القوي كذلك العمد فقد يحصل بالمباشرة وقد يحصل بالتسبيب اما المباشرة
فكالذبح والخنق وسقي السم القاتل والضرب بالسيف والسكين والحجر الغامز والجرح في المقتل
ولو بغرز الابرة واما التسبيب فله مراتب المرتبة الاولى انفراد الجاني بالتسبيب المتلف وفيه
صور الاولى لو رماه بسهم فقتله قتل لانه مما يقصد به القتل غالبا وكذا لو رماه بحجر المنجنيق و
كذا لو خنقه بحبل ولم يرخ عنه حتى مات او ارسله منقطع النفس او ضمنا حتى مات اما لو حبس نفسه
يسيرا لا يقتل مثله غالبا ثم ارسله فمات ففي القصاص تردد والاشبه القصاص ان قصد
القتل والدية ان لم يقصد واشتبه القصد الثانية اذا ضربه بعصا مكررا ما لا يحتمله
مثله بالنسبة الى بدنه او زمانه فمات فهو عمد ولو ضربه دون ذلك فاعقبه مرضا ومات
فالبحث كالاول ومثله لو حبسه ومنعه الطعام والشراب فان كان مدة لا يحتمل مثله البقاء
فيها فمات فهو عمد الثالثة لو طرحه في النار فمات قتل به ولو كان قادرا على الخروج لا
قتل شدة ولان النار قد تشنج الاعصاب بالملاقاة فلا يتيسر الفرار اما لو علم انه ترك الخروج
تخاذلا فلا قود لانه اعان على نفسه وينقدح انه لا دية له ايضا لانه مستقل باتلاف
نفسه لا وكذا لو جرحه فترك المداواة فمات لان السراية مع ترك المداواة من الجرح المضمون و
التلف بالنار ليس مستندا الى الالقاء بل الى الاحراق المتجدد الذي لولا المكث لما حصل وكذا البحث لو طرحه
في اللجة ولو فصده فترك شده او القاه في ماء فامسك نفسه تحته مع القدرة على الخروج فلا
قصاص ولا دية الرابعة السراية عن جناية العمد توجب القصاص مع التساوي فلو قطع يده عمدا
فسرت قتل الجارح وكذا لو قطع اصبعه عمدا بآلة تقتل غالبا فسرت الخامسة لو القى نفسه من علو
على انسان عمدا وكان الوقوع مما يقتل غالبا فهلك الاسفل فعلى الواقع القود ولو لم يكن مما يقتل غالبا
كان خطأ شبيه العمد فيه دية مغلظة ودم الملقي نفسه هدر السادسة قال الشيخ لا حقيقة
للسحر وفي الاخبار ما يدل على ان له حقيقة ولعل ما ذكره الشيخ قريب غير ان البناء على الاحتمال اقرب
فلو سحره فمات لم يوجب قصاصا ولا دية على ما ذكره الشيخ وكذا لو اقر انه قتله بسحره وعلى ما قلناه

الثالثة لو قتله في منزلة فادعى انه اراد نفسه او ماله وانكر الورثة فاقام هو البينة ان الداخل كان ذا سيف مشهور مقبلا على صاحب المنزل كان ذلك علامة قاصدة برجحان قول القاتل وسقط الضمان **الرابعة** للانسان ان يدفع الدابة الصائلة عن نفسه فلو تلفت بالدفع فلا ضمان **الخامسة** لو عض على يد انسان فانتزع المعضوض يده فندرت اسنان العاض كانت هدرا ولو عدل الى تخليص نفسه بلكمه او جرحه ان تعذر التخلص بالاخف جاز ولو تعذر ذلك جاز ان يبعجه بسكين او خنجر ومتى قدر على التخلص بالاسهل فتخطى الى الاشق ضمن **السادسة** الزحفان العاديان يضمن كل منهما ما يجنيه على الاخر ولو كف احدهما فصال الاخر فقصد الكاف الدفع لم يكن عليه ضمان اذا اقتصر على ما يحصل به الدفع والاخر يضمن ولو تجارح اثنان وادعى كل منهما انه قصد الدفع عن نفسه حلف المنكر وضمن الجارح **السابعة** اذا امر الامام بالصعود الى نخلة او النزول الى بئر فمات فان اكرهه فعليه ضمان الدية وفي هذا الفرض منافاة للمذهب ويتقدر في نائبه ولو كان لمصلحة عامة كانت الدية في بيت المال وان لم يكرهه فلا دية اصلا **الثامنة** اذا ادب زوجته تاديبا مشروعا فماتت قال الشيخ عليه ديتها لانه مشروط بالسلامة وفيه تردد لانه من جملة التعزيرات السائغة ولو ضرب الصبي الولي او جده لابيه فمات فعليه ديته في ماله **التاسعة** من به سلعة اذا امر بقطعها فمات فلا دية له على القاطع ولو كان مولى عليه فالدية على القاطع ان كان وليا كالاب والجد للاب وان كان اجنبيا ففي القود تردد والاشبه الدية في ماله لا القود لانه لم يقصد القتل

كتاب القصاص

وهو قسمان **الاول** في قصاص النفس والنظر فيه يستدعي فصولا

الفصل الاول في الموجب وهو ازهاق النفس المعصومة المكافئة عمدا عدوانا ويتحقق العمد بقصد البالغ العاقل الى القتل بما يقتل غالبا ولو قصد القتل بما يقتل نادرا فاتفق القتل فالاشبه القصاص وهل يتحقق مع القصد الى الفعل الذي يحصل به الموت نادرا وان لم يكن قاتلا في الغالب اذا لم يقصد به القتل كما لو ضربه بحصاة او عود خفيف فيه روايتان اشبههما انه

وصوله الى الارض فالقاتل هو المعترض ولو امسك واحد وقتل اخر فالقود على القاتل دون الممسك لكن الممسك يحبس ابدا ولو نظر لهما ثالث لو يضمن لكن تسمل عينه اي تفقأ **الثانية** اذا اكرهه على القتل فالقصاص على المباشر دون الامر لانه لا يتحقق الاكراه في القتل ويتحقق فيما عداه وفي رواية علي بن رئاب يحبس الامر بقتله حتى يموت هذا اذا كان المكره المقهور بالغا عاقلا ولو كان غير مميز كالطفل والمجنون فالقصاص على المكره لانه بالنسبة اليه كالالة ويستوي في ذلك الحر والعبد ولو كان مميزا عارفا غير بالغ وهو حر فلا قود والدية على عاقلة المباشر وقال بعض الاصحاب يقتص منه ان بلغ عشرا وهو مطرح وفي المملوك المميز يتعلق الجناية برقبته ولا قود وفي الخلاف ان كان المملوك صغيرا او مجنونا سقط القود ووجبت الدية والاول اظهر **فروع الاول** لو قال اقتلني والا قتلتك لم يسغ القتل لان الاذن لا يرفع الحرمة ولو باشر لم يجب القصاص لانه اسقط حقه بالاذن فلا يتسلط الوارث **الثاني** لو قال اقتل نفسك فلو كان مميزا فلا شيء على الملزم والا فعلى الملزم القود وفي تحقق اكراه العاقل هنا اشكال **الثالث** يصح الاكراه فيما دون النفس فلو قال اقطع يد هذا او هذا والا قتلتك فاختار المكره احدهما ففي القصاص تردد منشأه ان التعيين عري عن الاكراه والاشبه القصاص على الامر لان الاكراه متحقق والتخلص غير ممكن الا باحدهما **الصورة الثالثة** لو شهد اثنان بما يوجب قتلا كالقصاص او شهد اربعة بما يوجب رجما كالزنا وثبت انهم شهدوا زورا بعد الاستيفاء لم يضمن الحاكم ولا الحداد وكان القود على الشهود لانه تسبيب متلف بعادة الشرع نعم لو علم الولي وباشر القصاص كان القصاص عليه دون الشهود لقصده الى القتل العدوان من غير غرور **الرابعة** لو جنى عليه فصيره في حكم المذبوح وهو ان لا يبقى حياته مستقرة وذبحه اخر فعلى الاول القود وعلى الثاني دية الميت فلو كانت حياته مستقرة فالاول جارح والثاني قاتل سواء كانت جنايته مما يقضى معها بالموت غالبا كشق الجوف والامة او لا يقضى به كقطع الانملة **الخامسة** لو قطع واحد يده وآخر

من الاحتمال يلزمه بالاقرار وفي الاخبار يقتل الساحر قال في الخلاف يجب على قتله حدا

لا قودا **المرتبة الثانية** ان ينضم اليه مباشرة المجني عليه وفيه صور **الاولى** لو قدم له طعاما
مسموما فان علم وكان مميزا فلا قود ولا دية وان لم يعلم فاكل ومات فللولي القود لان حكم المباشرة سقط
بالغرور ولو جعل السم في طعام صاحب المنزل فوجده صاحبه فاكله فمات قال في الخلاف والمبسوط عليه القود وفيه
اشكال **الثانية** لو حفر بئرا بعيدة في الطريق ودعا غيره مع جهالته فوقع فمات فعليه القود
لانه مما يقصد به القتل غالبا **الثالثة** لو جرحه فداوى نفسه بدواء سمي فان كان مجهزا فالاول
جارح والقاتل هو المقتول فلا دية له ولوليه القصاص في الجرح ان كان الجرح مما يجب القصاص
والا كان له ارش الجراحة وان لم يكن مجهزا وكان الغالب فيه السلامة فاتفق فيه الموت سقط ما قابل فعل
المجروح وهو نصف الدية وللولي قتل الجارح بعد رد نصف الدية وكذا لو كان غير مجهز وكان الغالب معه
التلف وكذا البحث لو خاط جرحه في لحم حي فسرى منهما سقط ما قابل فعل المجروح وهو نصف الدية
وكان للولي قتل الجارح بعد رد نصف ديته **المرتبة الثالثة** ان ينضم اليه مباشرة حيوان وفيه
صور **الاولى** اذا القاه الى البحر فالتقمه الحوت قبل وصوله فعليه القود لان الالقاء في البحر اتلاف
بالعادة وقيل لا قود لانه لم يقصد اتلافه بهذا النوع وهو قوي اما لو القاه الى الحوت فالتقمه فعليه القود
لان الحوت ضار بالطبع فهو كالآلة **الثانية** لو اغرى به كلبا عقورا فقتله فالاشبه القود لانه
كالآلة وكذا لو القاه الى اسد بحيث لا يمكنه الاعتصام فقتله سواء كان في مضيق او برية **الثالثة**
لو انهشه حية قاتلا فمات قتل به ولو طرح عليه حية قاتلا فنهشته فهلك فالاشبه وجوب
القود لانه مما جرت به العادة بالتلف معه **الرابعة** لو جرحه ثم عضه الاسد وسرتا لم يسقط
القود وهل يرد فاضل الدية الاشبه نعم وكذا لو شاركه ابوه او اشترك عبد وحر في قتل عبد
الخامسة لو كتفه والقاه في ارض مسبعة فافترسه الاسد اتفاقا فلا قود وفيه الدية
المرتبة الرابعة ان ينضم اليه مباشرة انسان اخر وفيه صور **الاولى** لو حفر واحد بئرا فوقع آخر
بدفع ثالث فالقاتل الدافع دون الحافر وكذا لو القاه من شاهق فاعترضه اخر فقده بنصفين قبل وصوله

وله الاقتصاص من احدهم ويرد الباقون دية جنايتهم وتتحقق الشركة في ذلك بان يحصل الاشتراك في الفعل الواحد فلو انفرد كل واحد بقطع جزء من يده لم يقطع يد احدهما وكذا لو جعل احدهما آلته فوق يده والآخر تحت يده واعتمدا حتى التقتا فلا قطع في اليد على احدهما لان كلا منهما منفرد بجناية لم يشاركه الآخر فيها فعليه القصاص في جنايته

الثالثة لو اشترك في قتله امراتان قتلتا به ولا رد اذ لا فاضل لهما عن ديته ولو كن اكثر كان للولي قتلهن بعد رد فاضل دياتهن بالسوية ان كن متساويات في الدية والا اكمل لكل واحدة ديتها بعد وضع ارش جنايتها ولو اشترك رجل وامراة فعلى كل واحد منهما نصف الدية وللولي قتلهما ويختص الرجل بالرد وفي المقنعة يقسط الرد بينهما اثلاثا وليس بمعتمد ولو قتل المراة فلا رد وعلى الرجل نصف الدية ولو قتل الرجل ردت المراة عليه نصف ديته وقيل نصف ديتها وهو ضعيف وفي كل موضع يوجب الرد فانه يكون مقدما على الاستيفاء

الرابعة اذا اشترك حر وعبد في قتل حر عمدا قال في النهاية للاولياء قتلهما ويؤدوا الى سيد العبد ثمنه او يقتلوا الحر ويؤدي سيد العبد الى ورثة المقتول خمسة آلاف درهم او يسلم العبد اليهم او يقتلوا العبد وليس لمولاه على الحر سبيل والاشبه ان مع قتلهما يؤدون الى الحر نصف ديته ولا يرد على مولى العبد شيء ما لم تكن قيمته ازيد من نصف دية الحر فيرد عليه الزائد وان قتلوا العبد وكانت قيمته زائدة عن نصف دية المقتول ادوا الى مولاه الزائد فان استوعب الدية والا كانت تمام الدية لاولياء الاول وفي هذه اختلاف للاصحاب وما اخترناه انسب بالمذهب

الخامسة لو اشترك عبد وامراة في قتل حر فللاولياء قتلهما ولا رد على المراة ولا على العبد الا ان تزيد قيمته عن نصف الدية فيرد على مولاه الزائد ولو قتلت المراة به كان لهم استرقاق العبد الا ان تكون قيمته زائدة عن نصف دية المقتول فيرد على مولاه ما فضل وان قتلوا العبد وقيمته بقدر جنايته او اقل فلا رد وعلى المراة دية جنايتها وان كانت قيمته اكثر من نصف الدية ردت عليه المراة

رجله فاندملت احديهما ثم هلك فمن اندمل جرحه فهو جارح والاخر قاتل فيقتل بعد رد دية الجرح

المندمل **فرع** لو جرحه اثنان كل واحد جرحا فمات فادعى احدهما اندمال جرحه وصدقه الولي

لم ينفذ تصديقه على الاخر لانه قد يحاول اخذ دية الجرح من الجارح والدية من الاخر فهو

متهم في تصديقه ولان المنكر مدع للاصل فيكون القول قوله مع يمينه **السادسة** لو قطع

يده من الكوع واخر ذراعه فهلك قتلا به لان سراية الاول لم تنقطع بالثاني لشياع المه قبل الثاني

وليس كذا لو قطع واحد يده وقتله الاخر لان السراية انقطعت بالتعجيل فعلى الاول القصاص لو كان الجناية

واحدا دخلت دية الطرف في دية النفس اجماعا منا وهل يدخل قصاص الطرف في قصاص

النفس اضطربت فتوى الاصحاب فيه ففي النهاية يقتص منه ان فرق ذلك وان ضربه ضربة

واحدة لم يكن عليه اكثر من القتل وهي رواية محمد بن قيس عن احدهما وفي المبسوط والخلاف

يدخل قصاص الطرف في قصاص النفس وهي رواية ابي عبيدة عن ابي جعفر ع وفي موضع

اخر من الكتاب لو قطع يد رجل ثم قتله قطع ثم قتل والاقرب ما تضمنه النهاية لثبوت

القصاص بالجناية الاولى ولا كذا لو كانت الضربة واحدة وكذا لو كان لسرايته كمن قطع

يد غيره فسرت الى نفسه فالقصاص في النفس لا في الطرف **مسائل من الاشتراك**

الاولى اذا اشترك جماعة في قتل واحد قتلوا به فالولي بالخيار بين قتل الجميع بعد ان يرد

عليهم ما فضل عن دية المقتول فيأخذ كل واحد منهم ما فضل عن ديته من جنايته وبين

قتل البعض ويرد الباقون دية جنايتهم وان فضل للمقتولين فضل قام به الولي ويتحقق الشركة

بان يفعل كل منهم ما يقتل لو انفرد او ما يكون له شركة في السراية مع القصد الى الجناية و

لا يعتبر التساوي في الجناية بل لو جرحه واحد جرحا والاخر مائة ثم سرى الجميع فالجناية

عليهما بالسوية ولو طلب الدية كانت الدية عليهما نصفين **الثانية** تقتص من الجماعة

في الاطراف كما يقتص في النفس فلو اجتمع جماعة على قطع يده او قلع عينه فله

الاقتصاص منهم جميعا بعد رد ما يفضل لكل واحد منهم عن جنايته وله الاقتصاص

بشخنق ومع القول بعتقه هل يسعى في فك رقبته فيه خلاف الاظهر انه يسعى ربما قال البعض الاصحاب يسعى في دية المقتول ولعله وهم والمختار انه لو ادى من كتابته شيئا وكان مشروطا فهو كالمملوك وان كان مطلقا وقد ادى من مال الكتابة شيئا تحرر منه بحسابه فاذا قتل حرا عمدا قتل به وان قتل مملوكا فلا قود وتعلقت الجناية بما فيه من الرقية مبعضة فيسعى في نصيب الحرية ويسترق الباقي منه او يباع في نصيب الجناية ولو قتل خطأ فعلى الامام بقدر ما فيه من الحرية والمولى بالخيار بين فكه بنصيب الرقية من الجناية وبين تسليم حصة الرق ليقاص بالجناية وفي رواية علي بن جعفر عن اخيه موسى بن جعفر عليه السلام اذا ادى نصف ما عليه فهو بمنزلة الحر وقد حملها في الاستبصار ورفضها في غيره والعبد اذا قتل مولاه جاز للولي قتله وكذا لو كان الحر عبدان فقتل احدهما الآخر كان مخيرا بين قتل القاتل وبين العفو مسائل ست الاولى لو قتل حر حرين فليس لاوليائهما الا قتله ولهما المطالبة بالدية ولو قطع يمين رجل ومثلها من آخر قطعت يمينه بالاول ويساره بالثاني فلو قطع يدا ثالثا قيل سقط القصاص الى الدية وقيل قطعت رجله بالثالث وكذا لو قطع رابعا وان لا يد له ولا رجل كان عليه الدية لفوات محل القصاص ولو قتل العبد حرين على التعاقب كان لاولياء الاخير وفي رواية اخرى يشتركان فيه ما لم يحكم به للاول وهذا اشبه ويكفي في الاختصاص ان الولي استرقاقه ولو لم يحكم له الحاكم وقيل اختيار ولي الاول لو قتل بعد ذلك كان للثاني الثانية قيمة العبد مقسومة على اعضائه كما ان دية الحر مقسومة على اعضائه فكل ما فيه منه واحد ففيه كمال قيمته كاللسان والذكر والانف وما فيه اثنان ففيهما قيمته وفي كل واحد نصف قيمته وكذا ما فيه عشرة ففي كل واحد عشر قيمته وبالجملة الحر اصل للعبد فيما له دية مقدرة وما لا تقدير له ففيه الحكومة فاذا جنى الجاني على العبد بما فيه دية فمولاه بالخيار بين امساكه ولا شيء له او دفعه واخذ قيمته ولو قطع يده ورجله دفعة واحدة الزمه القيمة او امسكه ولا شيء له اما لو قطع فليس له الزامه بنصف قيمته وكذا كل جناية لا تستوعب قيمته ولو قطع يده فاطع ورجله آخر قال بعض الاصحاب يدفعه اليهما ويلزمهما الدية او يمسكه كما لو كانت الجنايات من واحد

ما فضل من قيمته فان استوعبت دية الحر والا كان الفاضل لورثة المقتول اولا

الفصل الثاني في

الشروط المعتبرة في القصاص وهي خمسة الاول التساوي في الحرية والرقية فيقتل الحر بالحر مع رد
فاضل ديته والحرة بالحرة وبالحر ولا يؤخذ ما فضل على الاشهر ويقتص للمرأة من الرجل في الاطراف من غير رد و
يتساويان فيها ما لم يبلغ ثلث دية الحر ثم يصير الى النصف فيقتص لها منه مع رد التفاوت ويقتل العبد بالعبد
وبالامة والامة بالامة وبالعبد ولا يقتل حر بعبد ولا امة وقيل ان اعتاد قتل العبيد قتل حسما
للجرأة ولو قتل المولى عبده كفر وعزر ولم يقتل به وقيل يغرم قيمته ويتصدق بها وفي المستند
ضعف وفي بعض الروايات ان اعتاد ذلك قتل به ولو قتل عبدا لغيره عمدا غرم قيمته يوم قتله ولا
يتجاوز بها دية الحر ولا بقيمة المملوكة دية الحرة ولو كان مملوكا لذمي لم يتجاوز بقيمته الذكر دية
مولاه ولا بقيمة الانثى دية الذمية ولو قتل العبد حرا قتل به ولا يضمن المولى جنايته لكن ولي الدم
بالخيار بين قتله وبين استرقاقه وليس لمولاه فكه مع كراهية الولي ولو جرح العبد حرا كان للمجروح
الاقتصاص منه فان طلب الدية فكه مولاه بارش الجناية ولو امتنع كان للمجروح استرقاقه ان احاطت به
الجناية وان قصر ارشها كان له ان يسترق منه بنسبة الجناية من قيمته وان شاء طالب ببيعه وله من ثمنه
ارش الجناية فان ادى ثمنه فالزائد للمولى ولو قتل العبد عبدا عمدا فالقود لمولاه فان قتل جاز وان طلب
الدية تعلق برقبة الجاني فان تساوت القيمتان كان لمولى المقتول استرقاقه ولا يضمنه مولاه لكن له ان
تبرع بفكه بقيمة الجناية جاز ولو كانت قيمة القاتل اكثر فلمولاه منه بقدر قيمة المقتول وان كانت
قيمته اقل فلمولى المقتول قتله او استرقاقه ولا يضمن مولى القاتل شيئا اذ المولى لا يعقل عبدا ولو كان
القتل خطأ كان مولى القاتل بالخيار بين فكه بقيمته ولا تخيير لمولى المجني عليه وبين دفعه وله منه
ما فضل عن قيمة المقتول وليس عليه ما يعوز ولو اختلف الجاني ومولى العبد في قيمته يوم قتله فالقول
قول الجاني مع يمينه اذا لم يكن للولي بينة والمدبر كالقن فلو قتل عمدا قتل وان شاء الولي استرقاقه
كان له ولو قتل خطأ فان فكه مولاه بارش الجناية والا سلمه للرق فاذا مات المدبر هل
ينعتق قيل لا لانه كالوصية وقد خرج عن ملكه بالجناية فيبطل التدبير وقيل لا يبطل بل ينعتق

في دية النفس مثل ان يقطع واحد يده وهو رق فعليه نصف قيمته فلو كانت الفا كان على الجاني خمس
مائة فلو تحرر وقطع آخر يده وثالث رجله ثم سرى الجميع سقطت دية الطرف وثبتت دية النفس
الف فيلزم الاول الثلث بعد ان كان يلزمه النصف فيكون للمولى الثلث وللورثة الثلثان
من الدية وقيل له اقل الامرين هنا من ثلث القيمة وثلث الدية والاول اشبه الثاني لو قطع
حر يد عبد فاعتق ثم سرت فلا قود لعدم التساوي وعليه دية حر مسلم لانها جناية مضمونة فكان
الاعتبار بها حين الاستقرار وللسيد نصف قيمته وقت الجناية ولو ورثته المجني عليه ما زاد فلو قطع
حر آخر رجله بعد العتق وسرى الجرحان فلا قصاص على الاول في الطرف ولا في النفس لانه لم يجب القصاص
في الجناية فلم يجب في سرايتها وعلى الثاني القود بعد رد نصف ديته ولو يسقط القود بمشاركة الاخر
في السراية كما يسقط بمشاركة الاب للاجنبي ومشاركة المسلم للذمي في قتل الذمي الثالث لو قطع
يده وهو رق ثم قطع رجله وهو حر كان على الجاني نصف قيمته وقت الجناية لمولاه وعليه القصاص
في الجناية حال الحرية فان اقتص المعتق جاز وان طالب بالدية كان له نصف الدية يختص به دون
المولى ولو سرتا فلا قصاص في الاولى لعدم التساوي والقصاص في الرجل لانه حر وهل يثبت
القود قيل لا لان السراية عن قطعين احدهما لا يوجب القود والاشبه ثبوته مع رد ما يستحقه
المولى ولو اقتصر الولي على الاقتصاص في الرجل اخذ المولى نصف قيمة المجني عليه وقت الجناية
وكان الفاضل للوارث فيجمع له الاقتصاص وفاضل دية اليد ان كانت ديتها زائدة عن نصف قيمة
العبد الشرط الثاني التساوي في الدين فلا يقتل مسلم بكافر ذميا كان او مستامنا او
حربيا ولكن يعزر ويغرم دية الذمي وقيل ان اعتاد قتل اهل الذمة جاز له الاقتصاص بعد رد فاضل ديته
ويقتل الذمي بالذمي وبالذمية بعد رد فاضل الدية والذمية بالذمية وبالذمي من غير رجوع عليها بالفضل
ولو قتل الذمي مسلما عمدا دفع هو وماله الى اولياء المقتول وهم مخيرون بين قتله واسترقاقه وفي استرقاق الاولاد
تردد اشبهه بقاؤهم على الحرية ولو اسلم قبل الاسترقاق لم يكن لهم الا قتله كما لو قتل وهو مسلم
لو قتل الكافر كافرا واسلم القاتل لم يقتل به والزم الدية ان كان المقتول ذا دية ويقتل ولد الرشدة

والاولى ان له الزام كل واحد منهما بدية جنايته ولا يجب دفعه اليهما **الثالثة** كل موضع نقول

فيفكه المولى فانما يفكه بارش الجناية زادت عن قيمة المملوك الجاني ونقصت وللشيخ قول

اخر انه يفديه باقل الامرين والاول مروي **الرابعة** لو قتل عبد احد عبدين كل واحد لمالك فان اختار

القصاص قيل يقدم الاول لان حقه اسبق ويسقط الثاني بعد قتله لفوات محل الاستحقاق وقيل يشتركان فيه

ما لم يختر مولى الاول استرقاقه قبل الجناية الثانية فيكون للثاني وهو اشبه فان اختار الاول المال

وضمن المولى تعلق حق الثاني برقبته وكان له القصاص فان قتله بقي المال في ذمة مولى الجاني

ولو لم يضمن ورضي الاول باسترقاقه تعلق به حق الثاني فان قتله سقط حق الاول وان استرقه اشترك

المولیان ولو قتل عبد عبدا لاثنين فطلب احدهما القيمة ملك منه بقدر قيمة حصته من المقتول ولم

يسقط حق الثاني من القود مع رد قيمة حصة شريكه **الخامسة** لو قتل عشرة اعبد عبدا فعلى

كل واحد عشر قيمته فان قتل مولاه العشرة ادى الى مولى كل واحد ما فضل من جنايته ولو لم تزد قيمة

كل واحد عن جنايته فلا رد وان طلب الدية فمولى كل واحد بالخيار بين فكه بارش جنايته وبين

تسليمه ليسترق ان استوعبت جنايته قيمته والا كان لمولى المقتول من كل واحد بقدر ارش جنايته

او يرد على مولاه ما فضل عن حقه ويكون له ولو قتل المولى بعضا جاز ويرد كل واحد عشر الجناية

فان لم ينهض ذلك بقيمة من يقتل اتم مولى المقتول ما يعوز او يقتصر على قتل من ينهض الرد بقيمته

السادسة اذا قتل العبد حرا عمدا فاعتقه مولاه صح ولم يسقط القود ولو قيل لا يصح لئلا يبطل

حق الولي من الاسترقاق كان حسنا وكذا البحث في بيعه وهبته ولو كان خطأ قيل يصح العتق و

يضمن المولى الدية على رواية عمرو بن شمر عن جابر عن ابي جعفر عم وفي عمرو ضعف والاشبه

الا ان يتقدم ضمان الدية او دفعها **فروع** في السراية **الاول** اذا جنى الحر على المملوك فسرت

نفسه فللمولى كمال قيمته ولو تحرر وسرت الى نفسه كان للمولى اقل الامرين من قيمة الجناية

والدية عند السراية لان القيمة ان كانت اقل فهي المستحقة له والزيادة حصلت بعد الحرية

فلا يملكها المولى وان نقصت مع السراية لم يلزم الجاني تلك النقيصة لان دية الطرف تدخل في دية

ثم ارتد الجارح وسرت الجراحة فلا قود لعدم التساوي حال الجناية وعليه دية الذمي **السادسة**
لو قتل ذمي مرتداً قتل به لانه محقون الدم بالنسبة الى الذمي اما لو قتله مسلم فلا قود قطعاً وفي الدية
تردد والاقرب انه لا دية ولو وجب على مسلم قصاص فقتله غير الولي كان عليه القود ولو وجب قتله بزنا
او بلواط فقتله غير الامام لم يكن عليه قود ولا دية لان علياً عليه السلام قال لرجل قتل رجلاً و
ادعى انه وجده مع امرأته عليك القود الا ان تأتي ببينة **الشرط الثالث** ان لا يكون القاتل اباً فلو
قتل ولده لم يقتل به وعليه الكفارة والدية والتعزير وكذا لو قتله الاب وان علا ويقتل الولد بابيه
وكذا الام تقتل به ويقتل بها وكذا الاقارب كالاجداد والجدات من قبلها والاخوة من الطرفين و
الاعمام والعمات والاخوال والخالات **فروع الاول** لو ادعى اثنان ولداً مجهولاً فان قتله احدهما
قبل القرعة فلا قود لتحقق الاحتمال في طرف القاتل ولو قتلاه فالاحتمال بالنسبة الى كل واحد منهما
باق وربما خطر الاستناد الى القرعة وهو تهجم على الدم فالاقرب الاول ولو ادعياه ثم رجع احدهما
وقتلاه توجه القصاص الى الراجع بعد رد ما يفضل عن جنايته وكان على الاب نصف الدية وعلى
كل واحد كفارة القتل بانفراده ولو ولد مولود على فراش مدعيين له كالامة او الموطوءة
بالشبهة في الطهر الواحد فقتلاه قبل القرعة لم يقتل لتحقق الاحتمال بالنسبة الى كل واحد منهما
ولو رجع احدهما ثم قتلاه لم يقتل الراجع والفرق ان البنوة هنا تثبت بالفراش لا بمجرد الدعوى
وفي الفرق تردد ولو قتل الرجل زوجته هل يثبت القصاص لولده منها قيل لا لانه لا يملك ان يقتص من
والده ولو قيل يملك هنا امكن اقتصاراً بالمنع على مورد النص وكذا البحث لو قذفها الزوج ولا
وارث الا ولده منها اما لو كان لها ولد من غيره فله القصاص بعد رد نصيب ولده من الدية وله
استيفاء الحد كاملاً ولو قتل احد الولدين اباه ثم الآخر امه فلكل منهما على الآخر القود فان
تشاحا في الاقتصاص اقرع بينهما وقدم في الاستيفاء من اخرجته القرعة ولو بدر احدهما فاقتص
كان لورثة الآخر الاقتصاص منه **الشرط الرابع** كمال العقل فلا يقتل المجنون سواء قتل
مجنوناً او عاقلاً وتثبت الدية على عاقلته وكذا الصبي لا يقتل بصبي ولا ببالغ اما لو قتل العاقل

بولد الزنية لتساويهما في الاسلام **مسائل** من لواحق هذا الباب **الاولى** لو قطع [مسلم] يد [ذمي]
عمدا فاسلم وسرت الى نفسه فلا قصاص ولا قود وكذا لو قطع يد عبد ثم اعتق وسرت لان التكافؤ
ليس بحاصل وقت الجناية وكذا الصبي لو قطع يد بالغ ثم بلغ وسرت جنايته لم يقطع لان الجناية لم تكن
موجبة للقصاص حال حصولها وتثبت دية النفس لان الجناية وقعت مضمونة وكان الاعتبار
بارشها حين الاستقرار **الثانية** لو قطع يد حربي او يد مرتد فاسلم ثم سرت فلا قود ولا دية لان
الجناية لم تكن مضمونة فلم يضمن سرايتها ولو رمى ذميا بسهم واسلم ثم اصابه فمات فلا قود
فيه الدية وكذا لو رمى عبدا فاعتق واصابه او رمى حربيا او مرتدا فاصابه بعد اسلامه فلا
قود وتثبت الدية لان الاصابة صادفت مسلما محقون الدم **الثالثة** اذا قطع المسلم يد مثله
فسرت وهو مرتد سقط القصاص في النفس ولم يسقط القصاص في اليد لان الجناية حصلت
موجبة للقصاص فلم يسقط باعتراض الارتداد ويستوفي القصاص فيها وليه المسلم فان لم يكن
استوفاه الامام وقال في المبسوط الذي يقتضيه مذهبنا انه لا قود ولا دية لان قصاص
الطرف وديته يدخلان في قصاص النفس وديتها والنفس هنا ليست مضمونة وهو يشكل
بما انه لا يلزم من دخول الطرف في قصاص النفس سقوط ما يثبت من قصاص الطرف لمانع
يمنع من القصاص في النفس اما لو عاد الى الاسلام فان كان قبل ان يحصل سراية ثبت القصاص
في النفس وان حصلت سراية وهو مرتد ثم عاد وتمت السراية حتى صارت نفسا ففي القصاص
تردد اشبهه ثبوت القصاص لان الاعتبار في الجناية المضمونة بحال الاستقرار وقيل
لا قصاص لان وجوبه مستند الى الجناية كل السراية وهذه بعضها هدر لانه حصل في حال
الردة ولو كانت الجناية خطأ تثبت الدية لان الجناية صادفت محقون الدم وكانت
مضمونة في الاصل **الرابعة** اذا قتل مرتد ذميا ففي قتله تردد منشاه تحرم المرتد بالاسلام
ويقوى انه يقتل للتساوي في الكفر كما يقتل النصراني باليهودي لان الكفر كالملة الواحدة
اما لو رجع الى الاسلام فلا قود وعليه دية الذمي **الخامسة** لو جرح مسلم نصرانيا ثم ارتد

لم تسمع الثانية وبرئ الاول او شركه الا اكذابه نفسه بالدعوى الاولى وفيه للشيخ قول آخر

الرابعة لو ادعى قتل العمد ففسره بالخطاء لم يبطل اصل الدعوى وكذا لو ادعى الخطاء وفسره بالعمد

ويثبت الدعوى بالاقرار او البينة او القسامة اما الاقرار فيكفي المرة وبعض الاصحاب

يشترط الاقرار مرتين ويعتبر في المقر البلوغ وكمال العقل والاختيار والحرية اما المحجور عليه لفلس او

سفه فيقبل اقراره بالعمد فيستوفي منه القصاص واما بالخطاء فيثبت الدية ولكن لا تشارك الغرماء

ولو اقر واحد بقتله عمدا واخر بقتله خطاء تخير الولي في تصديق احدهما وليس له على الآخر سبيل ولو اقر

واحد بقتله عمدا فاقر اخر انه هو الذي قتله ورجع الاول درئ عنهما القصاص والدية وودي المقتول

من بيت المال وهي قضية الحسن عليه السلام واما البينة فلا يثبت ما يجب به القصاص الا

بشاهدين ولا يثبت بشاهد وامرأتين وقيل تجب به الدية وهو شاذ ولا بشاهد ويمين ويثبت

بذلك ما يوجب الدية كقتل الخطاء والهاشمة والمنقلة وكسر العظام والجائفة ولا تقبل الشهادة الا

الصافية عن الاحتمال كقوله ضربه بالسيف فمات او فقتله او فانهر دمه فمات في حاله او فلم يزل

مريضا منها حتى مات وان طالت المدة ولو انكر المدعى عليه ما شهدت به البينة لم يلتفت

الى انكاره وان صدقهما وادعى الموت بغير الجناية كان القول قوله مع يمينه وكذا الحكم في

الجراح فانه لو قال الشاهد ضربه فاوضحه قبل ولو قال اختصما ثم افترقا وهو مجروح او ضربه

فوجدناه مشجوجا لم يقبل لاحتمال ان يكون من غيره وكذا لو قال فجرى دمه اما لو قال فجرى دمه

قبلت في الدامية دون ما زاد ولو قال اوضحه ووجدنا فيه موضحتين سقط القصاص لتعذر المساواة او

في الاستيفاء ويرجع الى الدية وربما خطر الاقتصاص باقلهما وفيه ضعف لانه استيفاء في محل

لا يتحقق توجه القصاص فيه وكذا لو قال قطع يده ووجدناه مقطوع اليدين ولا يكفي قوله فاوضحه

شجة حتى يقول هذه الموضحة وهذه الشجة لاحتمال غيرها اكبر او اصغر ويشترط فيها التوارد على

الوصف الواحد فلو شهد احدهما انه قتله غدوة والآخر عشية او بالسكين والآخر بالسيف او

في مكان معين والآخر في غيره لم يقبل وهل يكون ذلك لوثا قال في المبسوط نعم وفيه اشكال لتكاذبهما

ثم جن لم يسقط عنه القود وفي رواية يقتص من الصبي اذا بلغ عشرا وفي اخرى اذا بلغ خمسة اشبار
وتقام عليه الحدود والوجه ان عمد الصبي خطاء محض يلزم ارشه العاقلة حتى يبلغ خمس عشر سنة
فرع لو اختلف الولي والجاني بعد بلوغه او بعد افاقته فقال قتلت وانت عاقل وانكر فالقول قول الجاني
مع يمينه لان الاحتمال متحقق فلا يثبت معه القصاص وتثبت الدية ولو قتل البالغ الصبي قتل به على الاصح
ولا يقتل العاقل بالمجنون وتثبت الدية على القاتل ان كان عمدا او شبيها بالعمد وعلى العاقلة ان كان خطاء
ولو قصد العاقل دفعه كان هدرا وفي رواية ديته في بيت المال وفي ثبوت القود على السكران تردد والثبوت
اشبه لانه كالصاحي في تعلق الاحكام اما من بنج نفسه او شرب مرقدا لا لعذر الحقه الشيخ رحمه الله بالسكران
وفيه تردد ولا قود على النائم لعدم القصد وكونه معذورا في سببه وعليه الدية وفي الاعمى تردد اظهره
انه كالمبصر في توجه القصاص بعمده وفي رواية الحلبي عن ابي عبد الله عليه السلام ان جنايته خطاء
تلزم العاقلة **الشرط الخامس** ان يكون المقتول محقون الدم احترازا من المرتد بالنظر الى المسلم فان
المسلم لو قتله لم يثبت القود وكذا كل من اباح الشرع قتله ومثله من هلك بسراية القصاص او الحد

الفصل الثالث في دعوى القتل وما يثبت به

ويشترط في المدعي البلوغ والرشد حالة الدعوى دون وقت
الجناية اذ قد يتحقق صحة الدعوى بالسماع المتواتر وان يدعي على من يصح منه مباشرة الجناية فلو ادعى
على غائب لم يقبل وكذا لو ادعى على جماعة يتعذر اجتماعهم على قتل الواحد كاهل البلد وتقبل دعواه لو رجع
الى الممكن ولو حرر الدعوى بتعيين القاتل وصفة القتل ونوعه سمعت دعواه وهل تسمع منه مقتصرا
على مطلق القتل فيه تردد اشبهه القبول ولو قال قتله احد هذين سمعت اذ لا ضرر في احلافهما
ولو اقام بينة سمعت لاثبات اللوث ان خص الوارث احدهما **مسائل الاولى** لو ادعى انه قتل
مع جماعة لا يعرف عددهم سمعت دعواه ولا يقضى بالقود ولا بالدية لعدم العلم بحصة المدعى
عليه من الجناية ويقضى بالصلح حقنا للدم **الثانية** لو ادعى القتل ولم يبين عمدا او خطاء الاقرب انه تسمع
ويستفصله القاضي وليس ذلك تلقينا بل تحقيقا للدعوى ولو لم يبين قيل طرحت دعواه وسقطت البينة
بذلك اذ لا يمكن الحكم بها وفيه تردد **الثالثة** لو ادعى على شخص القتل منفردا ثم ادعى على آخر لم تسمع

السابعة قال في المبسوط لو ادعى قتل العمد اقام شاهدا وامرأتين ثم عفا لم يصح لانه عفا عما
لم يثبت وفيه اشكال اذ العفو لا يتوقف على ثبوت الحق عند الحاكم **واما** القسامة فيستدعي البحث فيها
مقاصد **الاول في اللوث** ولا قسامة مع ارتفاع التهمة وللولي احلاف المنكر يمينا واحدة
ولا يجب التغليظ ولو نكل فعلى ما مضى من القولين واللوث امارة يغلب معها الظن بصدق المدعي
كالشاهد ولو واحدا وكذا لو وجد متشحطا بدمه وعنده ذو سلاح عليه الدم او في دار قوم او في محلة
منفردة عن البلد لا يدخلها غير اهلها او في صف مقابل للخصم بعد المراماة ولو وجد في قرية
مطروقة او حلة من حلال العرب او في محلة منفردة مطروقة وان انفردت فان كان هناك
عداوة فهو لوث والا فلا لوث لان الاحتمال متحقق هنا ولو وجد بين قريتين فاللوث لاقربهما
اليه ومع التساوي في القرب والبعد فهما سواء في اللوث اما من وجد في زحام على قنطرة او
بئر او جسر او مصنع فديته على بيت المال وكذا لو وجد في جامع عظيم او شارع وكذا لو وجد
في فلاة ولا يثبت اللوث بشهادة الصبي ولا الفاسق ولا الكافر ولو كان مامونا في نحلته نعم
لو اخبر جماعة من الفساق او النساء مع ارتفاع المواطاة او مع ظن ارتفاعها كان لوثا ولو كان
الجماعة صبيانا او كفارا لم يثبت اللوث ما لم يبلغوا حد التواتر ويشترط في اللوث خلوصه
عن الشك فلو وجد بالقرب من القتيل ذو سلاح متلطخ بالدم مع سبع من شانه قتل الانسان بطل
اللوث لتحقق الشك ولو قال الشاهد قتله احد هذين كان لوثا ولو قال قتل احد هذين لم يكن لوثا
وفي الفرق تردد ولا يشترط في اللوث وجود اثر القتل على الاشبه ولا في القسامة حضور المدعى عليه
مسألتان الاولى لو وجد قتيلا في دار فيها عبده كان لوثا وللورثة القسامة فائدتها التسلط
بالقتل او الافتكاك بالجناية لو كان رهنا **الثانية** لو ادعى الولي ان واحدا من اهل الدار قتله
جاز اثبات دعواه بالقسامة فلو انكر كونه فيها وقت القتل كان القول قوله مع يمينه ولم يثبت
اللوث لان اللوث يتطرق الى من كان موجودا في تلك الدار ولا يثبت ذلك الا بالاقرار او البينة
الثاني في كميتها وهي في العمد خمسون يمينا فان كان له قوم حلف كل واحد يمينا ان كانوا اهل القسامة

اما لو شهد احدهما بالاقرار والاخر بالمشاهدة لم يثبت وكان لوثا لعدم التكاذب فهنا مسائل

الاولى لو شهد احدهما بالاقرار بالقتل مطلقا وشهد الاخر بالاقرار عمدا ثبت القتل وكلف المدعى عليه البيان فان انكر القتل لم يقبل منه لانه اكذاب للبينة وان قال خطاء وصدقه الولي فلا بحث والا فالقول قول الجاني مع يمينه ولو شهد احدهما بالمشاهدة بالقتل عمدا والاخر بالقتل المطلق وانكر القاتل العمد وادعاه الولي كانت شهادة الواحد لوثا ويثبت الولي دعواه بالقسامة ان شاء

الثانية لو شهدا بالقتل على اثنين فشهد المشهود عليهما على الشاهدين انهما القاتلان على وجه لا يتحقق معه التبرع او ان تحقق لكن لا يقتضي اسقاط الشهادة فان صدق الولي الاولين حكم له وطرحت شهادة الاخرين وان صدق الجميع او صدق الاخرين سقط الجميع

الثالثة لو شهدا لمن يرثانه ان زيدا جرحه بعد الاندمال قبلت ولا تقبل قبله لتحقق التهمة على تقدير السراية ولو اندمل بعد الاقامة فاعادا الشهادة قبلت لانتفاء التهمة ولو شهدا لمن يرثانه وهو مريض قبلت والفرق ان الدية يستحقانها ابتداء وفي الثانية يستحقانها عن ملك الميت

الرابعة لو شهد شاهدان من العاقلة بفسق شاهد القتل فان كان القتل عمدا او شبيهه او كانا ممن لا يصل اليهما العقل حكم بهما وطرحت شهادة القتل وان كانا ممن يعقل عنه لم تقبل لانهما يدفعان عنهما الغرم

الخامسة لو شهد اثنان انه قتل واخران على غيره انه قتله سقط القصاص ووجبت الدية عليهما نصفين ولو كان خطاء كانت الدية على عاقلتهما ولعله احتياط في عصمة الدم لما عرض من الشبهة لتصادم البينتين ويحتمل هنا وجها اخر وهو تخيير الولي في تصديق ايهما شاء كما لو اقر اثنان كل واحد بقتله منفردا والاول اولى

السادسة لو شهدا انه قتل زيدا عمدا فاقر اخر انه هو القاتل وبرء المشهود عليه فللولي قتل المشهود عليه ويرد المقر نصف ديته وله قتل المقر ولا رد لاقراره بالانفراد وله قتلهما بعد ان يرد على المشهود عليه نصف ديته دون المقر ولو اراد الدية كانت عليهما نصفين وهذه رواية زرارة عن الباقر عليه السلام وفيها اشكال لانتفاء الشركة وكذا في الزامهما بالدية نصفين والقول بتخيير الولي في احدهما وجه غير ان الرواية من المشاهير

صغيرا ولو اكذب احد الوليين صاحبه لم يقدح ذلك في اللوث وحلف لاثبات حقه خمسين يمينا
واذا مات الولي قام وارثه مقامه فان مات في اثناء الايمان قال الشيخ يستانف الايمان لانه
لو اتم لا يثبت حقه بيمين غيره **مسائل الاولى** لو حلف مع اللوث واستوفى الدية ثم شهد
اثنان انه كان غائبا حال القتل غيبة لا يقدر معها على القتل بطلت القسامة واستعيدت
الدية **الثانية** لو حلف مع اللوث واستوفى الدية ثم قال هذه حرام فان فسره بكذبه في اليمين
استعيدت الدية وان فسر بانه لا يرى القسامة لم يعترض وان فسر بان الدية ليست ملكا
للباذل فان عين المالك الزم دفعها اليه ولا ترجع على القاتل بمجرد قوله وان لم يعين اقرت في
يده **الثالثة** لو استوفى بالقسامة فقال آخر انا قتلته منفردا قال في الخلاف كان الولي بالخيار
وفي المبسوط ليس له ذلك لانه لا يقسم الا مع العلم فهو مكذب للمقر **الرابعة** اذا اتهم والتمس
الولي حبسه حتى يحضر بينة ففي اجابته تردد ومستند الجواز ما رواه السكوني عن ابي عبد الله
ان النبي صلعم كان يحبس في تهمة الدم ستة ايام فان جاء الاولياء ببينة والا خلى سبيله
وفي السكوني ضعف **الفصل الرابع** في كيفية الاستيفاء قتل العمد يوجب القصاص لا الدية
فلو عفا الولي على مال لم يسقط القود ولم تثبت الدية الا مع رضاء الجاني ولو عفا ولم يشترط
المال سقط القود ولم تثبت الدية ولو بذل الجاني القود لم يكن للولي غيره ولو طلب الدية فبذلها
الجاني صح ولو امتنع لم يجبر ولو لم يرض الولي بالدية جاز المفاداة بالزيادة ولا يقضى بالقصاص
ما لم يتيقن التلف بالجناية ومع الاشتباه يقتصر على القصاص في الجناية لا في النفس ويرث القصاص
من يرث المال عدا الزوج والزوجة فان لهما نصيبهما من الدية في عمد وخطاء وقيل لا يرث القصاص
الا العصبة دون الاخوة والاخوات من الام ومن يتقرب بها وهو الاظهر وقيل ليس للنساء
عفو ولا قود والاول اشبه وكذا يرث الدية من يرث المال والبحث فيه كالاول غير ان الزوج
والزوجة يرثان من الدية على التقديرات واذا كان الولي واحدا جاز له المبادرة والاولى توقفه
على اذن الامام وقيل تحرم المبادرة ويعزر لو بادر وتتاكد الكراهية في قصاص الطرف فان كانوا

وان نقصوا عنه كررت عليهم الايمان حتى يكمل القسامة وفى الخطاء المحض والشبيه بالعمد خمس وعشرون يمينا ومن الاصحاب من سوى بينهما وهو اوثق فى الحكم والتفصيل اظهر فى المذهب ولو كان المدعى عليهم جماعة قسمت عليهم الخمسون بالسوية فى العمد والخمس والعشرون فى الخطاء ولو كان المدعى عليهم اكثر من واحد ففيه تردد اظهره ان على كل واحد خمسين يمينا كما لو انفرد لان كل واحد تتوجه عليه دعوى بانفراده اما لو كان المدعى عليه واحدا فاحضر من قومه خمسين يشهدون ببرائته حلف كل واحد منهم يمينا ولو كانوا اقل من الخمسين كررت عليهم الايمان حتى يكملوا العدد ولو لم يكن للولى قسامة ولا حلف هو كان له احلاف المنكر خمسين يمينا ان لم يكن له قسامة من قومه وان كان له قوم كان كاحدهم ولو امتنع عن القسامة ولم يكن له من يقسم الزم الدعوى وقيل له رد اليمين على المدعى وتثبت القسامة فى الاعضاء مع التهمة وكم قدرها قيل خمسون يمينا احتياطا ان كانت الجناية تبلغ الدية والا فبنسبتها من خمسين يمينا وقال آخرون ست ايمان فيما فيه دية النفس وبحسابه من ست فيما فيه دون الدية وهى رواية اصحابنا ظريف ويشترط فى القسامة علم المقسم ولا يكفى الظن وفى قبول قسامة الكافر على المسلم تردد اظهره المنع ولو ادعى العبد مع اللوث اثبت دعواه بالقسامة ولو كان المدعى عليه حرا تمسكا بعموم الاحاديث ويقسم المكاتب فى عبده كالحر ولو ارتد الولى منع من القسامة ولو خالف وقعت موقعها لانه لا يمنع الاكتساب ويشكل هذا بان الارتداد يمنع الارث فيخرج عن الولاية فلا قسامة ويشترط فى اليمين ذكر القاتل والمقتول والرفع فى نسبهما بما يزيل الاحتمال وذكر الانفراد والشركة ونوع القتل اما الاعراب فان كان من اهله كلفه والا قنع بما يعرف معه القصد وهل يذكر فى اليمين ان النية نية المدعى قيل نعم دفعا لتوهم الحالف والاشبه انه لا

الثالث فى احكامها لو ادعى على اثنين وله على احدهما لوث حلف خمسين يمينا وتثبت دعواه على ذى اللوث وكان على الآخر يمين واحدة كالدعوى فى غير الدم ثم ان اراد قتل ذى اللوث رد عليه نصف ديته ولو كان احد الوليين غائبا وهناك لوث حلف الحاضر خمسين يمينا وثبت حقه ولم يجب الارتقاب ولو حضر الغائب حلف بقدر نصيبه وهو خمس وعشرون يمينا وكذا لو كان احدهما صغيرا

على الآخر نصف ديته وكذا لو كان احدهما عامدا والآخر خاطئا كان القصاص على العامد بعد الرد
لكن هنا الرد من العاقلة وكذا لو شاركه سبع ثم سقط القصاص لكن يرد عليه الولي نصف ديته
الخامسة للمحجر عليه لفلس او سفه استيفاء القصاص لاختصاص الحجر بالمال ولو عفا على مال ورضي
القاتل قسمه على الغرماء ولو قتل وعليه دين فان اخذ الورثة الدية صرفت في ديون المقتول ووصاياه كماله
وهل للورثة استيفاء القصاص من دون ضمان ما عليه من الدين قيل نعم تمسكا بالآية وهو اولى وقيل
لا وهو مروي **السادسة** اذا قتل جماعة على التعاقب ثبت لولي كل واحد منهم القود لا يتعلق حق
واحد بالآخر فان استوفى الاول سقط حق الباقين لا الى بدل على تردد ولو بادر احدهم فقتله فقد اساء
وسقط حق الباقين وفيه اشكال من حيث تساوي الكل في سبب الاستحقاق **السابعة** لو وكل في استيفاء القصاص
فعزله قبل القصاص ثم استوفى فان علم فعليه القصاص وان لم يعلم فلا قصاص ولا دية اما لو عفا
الموكل ثم استوفى ولما يعلم فلا قصاص ايضا وعليه الدية للمباشرة ويرجع بها على الموكل لانه غار
الثامنة لا يقتص من الحامل حتى تضع ولو تجدد حملها بعد الجناية فان ادعت الحمل وشهد لها
القوابل ثبت وان تجردت دعواها قيل لا يؤخذ بقولها لان فيه دفعا للولي عن السلطان ولو قيل يؤخذ كان
احوط وهل يجب على الولي الصبر حتى يستقل الولد بالاغتذاء قيل نعم دفعا لمشقة اختلاف اللبن
والوجه تسلط الولي ان كان للولد ما يعيش به غير لبن الام والتأخير ان لم يكن ولو قتلت المرأة قصاصا
فبانت حاملا فالدية على القاتل ولو كان المباشر جاهلا به وعلم الحاكم ضمن الحاكم **التاسعة**
لو قطع يد رجل ثم قتل آخر قطعناه اولا ثم قتلناه وكذا لو بدأ بالقتل توصلا الى استيفاء الحقين
ولو سرى القطع في المجني عليه والحال هذه كان للولي نصف الدية من تركة الجاني لان قطع اليد بدل عن
الدية وقيل لا يجب في تركة الجاني شيء لان الدية لا تثبت في العمد الا صلحا ولو قطع يده فاقتص
ثم سرت جراحة المجني عليه جاز لوليه القصاص في النفس ولو قطع يهودي يد مسلم فاقتص المسلم ثم سرت
جراحة المسلم كان للولي قتل الذمي ولو طالب بالدية كان له دية المسلم الا دية يد الذمي وهي اربع
مائة درهم وكذا لو قطعت المرأة يد رجل فاقتص ثم سرت جراحته كان للولي القصاص ولو طا

جماعة لم يجز الاستيفاء الا بعد الاجتماع اما بالوكالة او بالاذن لواحد منهم قال الشيخ يجوز لكل منهم
المبادرة ولا يتوقف على اذن الآخر لكن يضمن حصص من لم يأذن وينبغي للامام ان يحضر عند الاستيفاء
شاهدين فطنين احتياطا ولاقامة الشهادة ان حصلت مجاحدة ويعتبر الآلة لئلا تكون مسمومة
خصوصا في قصاص الطرف ولو كانت مسمومة فحصلت منها جناية بسبب السم ضمنه ويمنع من الاستيفاء بالآلة
الكالّة تجنبا للتعذيب ولو فعل اساء ولا شيء عليه ولا يقتص الا بالسيف ولا يجوز التمثيل به بل يقتصر على
ضرب عنقه ولو كانت جناية بالتغريق او بالتحريق او بالمثقل او بالرضخ واجرة من يقيم الحد من بيت المال
فان لم يكن بيت المال او كان هناك ما هو اهم كانت الاجرة على الجاني ولا يضمن المقتص سراية القصاص
نعم لو تعدى ضمن فان قال تعمدت اقتص منه في الزائد وان قال اخطأت اخذت منه دية العدوان ولو
خالفه المقتص منه في دعوى الخطاء كان القول قول المقتص مع يمينه وكل من يجري بينهم القصاص
في النفس يجري في الطرف ومن لا يقتص له في النفس لا يقتص له في الطرف وههنا مسائل **الاولى**
اذا كان له اولياء لا يولى عليهم كانوا شركاء في القصاص فان حضر بعض وغاب الباقون قال الشيخ للحاضر
الاستيفاء بشرط ان يضمن حصص الباقين من الدية وكذا لو كان بعضهم صغارا وقال لو كان الولي صغيرا
وله اب وجد لم يكن لاحد ان يستوفي حتى يبلغ الصبي سواء كان القصاص في النفس او في الطرف وفيه اشكال
وقال يحبس القاتل حتى يبلغ الصبي ويفيق المجنون وهو اشد اشكالا من الاول **الثانية** اذا زاد واحد على
الولي فلهم القصاص ولو اختار بعضهم الدية وافاد القاتل جاز فاذا سلم سقط القود على رواية والمشهور
انه لا يسقط وللآخرين القصاص بعد ان يردوا عليه نصيب من فاداه ولو امتنع من بذل نصيبه من
الدية جاز لمن اراد القود ان يقتص بعد رد نصيب شريكه ولو عفا البعض لم يسقط القصاص و
للباقين ان يقتصوا بعد رد نصيب من عفا على القاتل **الثالثة** اذا اقر احد الوليين ان شريكه عفا
عن القود على مال لم يقبل اقراره على شريكه ولا يسقط القود في حق احدهما وللمقر ان يقتل لكن بعد ان يرد نصيب
شريكه فان صدقه فالرد له والا كان للجاني والشريك على حاله في شركة القصاص **الرابعة** اذا اشترك
الاب والاجنبي في قتل ولده او المسلم والذمي في قتل ذمي فعلى الشريك القود و [illegible] ان يرد عليه

ويقطع الشلاء بالصحيحة وبالشلاء الا ان يحكم اهل الخبرة انها لا تنحسم فيعدل الى الدية
تفصيا من خطر السراية ويقطع اليمين باليمين فان لم يكن له يمين قطعت بها يساره ولو لم يكن يمين ولا
يسار قطعت رجله استنادا الى الرواية وكذا لو قطع ايدي جماعة على التعاقب قطعت يداه
ورجلاه بالاول فالاول وكان لمن يبقى الدية ويعتبر التساوي بالمساحة في الشجاج طولا وعرضا
ولا يعتبر نزولا بل يراعى حصول اسم الشجة لتفاوت الرؤوس في السمن ولا يثبت القصاص فيما فيه تغرير كالجائفة
والمأمومة ويثبت في الخارصة والباضعة والسمحاق والموضحة وفي كل جرح لا تغرير في اخذه و
سلامة النفس معه غالبا فلا يثبت في الهاشمة ولا المنقلة ولا في كسر شيء من العظام ويتحقق النقل وهل
يجوز الاقتصاص قبل الاندمال قال في المبسوط لا لانه لا يؤمن من السراية الموجبة لدخول الطرف فيها وقال
في الخلاف بالجواز مع استحباب الصبر وهو اشبه ولو قطع عدة من اعضائه خطأ جاز اخذ دياتها
ولو كانت اضعاف الدية وقيل يقتصر على دية النفس حتى يندمل ثم يستوفي الباقي او يسري فيكون
له ما اخذه وهو اولى لان دية الطرف تدخل في دية النفس وفاقا وكيفية القصاص في الجراح ان
يقاس بخيط وشبهه ويعلم طرفاه في موضع الاقتصاص ثم يشق من احدى العلامتين الى
الاخرى فان شق على الجاني جاز ان يستوفي منه في اكثر من دفعة ويؤخر القصاص في الاطراف من
شدة الحر والبرد الى اعتدال النهار ولا يقتص الا بحديدة ولو قلع عين انسان فهل للمقلوع عين الجاني
بيده الاولى انتزاعها بحديدة معوجة فانه اسهل ولو كانت الجراحة تستوعب عضو الجاني وتزيد عليه
لم يتخط في القصاص الى العضو الآخر واقتصر على ما يحتمله العضو وفي الزائد بنسبة المتخلف الى اصل
الجرح ولو كان المجني عليه صغير العضو فاستوعبته الجناية لم يستوعب في المقتص واقتصر على قدر
مساحة الجناية ولو قطعت اذن انسان فاقتص ثم الصقها المجني عليه كان للجاني ازالتها لتحقق
المماثلة وقيل لا لانها ميتة وكذا الحكم لو قطع بعضها ولو قطعها فتعلقت بجلدة ثبت القصاص
لان المماثلة ممكنة ويثبت القصاص في العين ولو كان الجاني اعور خلقة وان عمي فان الحق اعماه ولا رد
اما لو قلع عينه الصحيحة ذو عينين اقتص له بعين واحدة ان شاء وهل له مع ذلك نصف

بالدية كان له ثلاثة ارباعها او لو قطعت يداه ورجلاه فاقتص ثم سرت جراحته كان لوليه القصاص
في النفس لا اخذ الدية لانه استوفى ما يقوم مقام الدية وفي هذا كله تردد لان للنفس دية على
انفرادها وما استوفاه وقع قصاصا **العاشرة** اذا هلك قاتل العمد سقط القصاص وهل تسقط
الدية قال في المبسوط نعم وتردد في الخلاف وفي رواية ابي بصير اذا هرب فلم يقدر عليه حتى مات اخذ من ماله
والا فمن الاقرب فالاقرب **الحادية** عشر لو اقتص من قاطع اليد ثم مات المجني عليه بالسراية ثم مات الجاني
بها وقع القصاص بالسراية من الجاني موقعه وكذا لو قطع يده ثم قتله فقطع الولي يد الجاني ثم سرت
الى نفسه اما لو سرى القطع الى الجاني اولا ثم سرى قطع المجني عليه لم تقع سراية الجاني قصاصا
لانها حاصلة قبل سراية المجني عليه فكانت هدرا **الثانية** عشر لو قطع يد انسان فعفا المقطوع
ثم قتله القاطع فللولي القصاص في النفس بعد رد دية اليد وكذا لو قتل مقطوع اليد قتل بعد
ان يرد عليه دية يد ان كان المجني عليه اخذ ديتها او قطعت في قصاص ولو كانت قطعت من غير
جناية ولا اخذ لها دية قتل القاتل من غير رد وهي رواية سورة بن كليب عن ابي عبد الله ع
وكذا لو قطع كفا بغير اصابع قطعت كفه بعد رد دية الاصابع ولو ضرب ولي الدم الجاني
قصاصا وتركه ظنا انه قتله وكان به رمق فعالج نفسه وبرئ لم يكن للولي القصاص في النفس حتى
يقتص منه بالجراحة اولا وهذه رواية ابان بن عثمان عمن اخبره عن احدهما وفي ابان ضعف مع ارسال
السند والاقرب انه ان ضربه الولي بما ليس له الاقتصاص به والا كان له قتله كما لو ظن انه
ابان عنقه ثم تبين خلاف ظنه بعد انصلاحه فهذا له قتله ولا يقتص من الولي لانه فعل
سائغ **القسم الثاني في قصاص الطرف** وموجبه الجناية بما يتلف العضو غالبا او بالآلة
بما قد يتلف لا غالبا مع قصد الاتلاف ويشترط في جواز الاقتصاص التساوي في الاسلام والحرية
او يكون المجني عليه اكمل فيقتص للرجل من المراة ولا ياخذ الفضل ويقتص لها منه بعد رد التفاوت في
النفس او الطرف ويقتص للذمي من الذمي ولا يقتص له من مسلم وللحر من العبد ولا يقتص للعبد من حر
كما لا يقتص له في النفس والتساوي في السلامة فلا تقطع اليد الصحيحة بالشلاء ولو بذلها الجاني وتقطع

وعادت ناقصة او متغيرة كان فيها الحكومة وان عادت كما كانت فلا قصاص ولا دية ولو قلع

بلا ارش كان حسنا اما سن الصبي فينتظر بها سنة فان عادت ففيها الحكومة والا كان فيها القصاص

وقيل في سن الصبي بعير مطلقا ولو مات قبل الياس من عودها قضي لوارثه بالارش ولو اقتص البالغ

بالسن فعادت سن الجاني لم يكن للمجني عليه ازالتها لانها ليست بجنبيه ويشترط في الاسنان

التساوي في المحل فلا يقلع سن بضرس ولا بالعكس ولا اصلية بزائدة وكذا لا تقلع زائدة بزائدة مع تغاير

المحلين وكذا حكم الاصابع الاصلية والزائدة ويقطع الاصبع بالاصبع مع تساويهما وكل

يوخذ قودا مع وجوده لو خذ الدية مع فقده مثل ان يقطع اصبعين وله واحدة او يقطع كفا

تاما وليس للقاطع اصابع **مسائل الاولى** اذا قطع يدا كاملة ويده ناقصة اصبعا

كان للمجني عليه قطع الناقصة وهل ياخذ دية الاصبع قال في الخلاف نعم وفي المبسوط ليس له ذلك

الا ان يكون اخذ ديتها ولو قطع اصبع رجل فسرت الى كفه ثم اندملت ثبت القصاص فيهما وهل له

القصاص في الاصبع واخذ الدية في الباقي الوجه لا لامكان القصاص فيهما ولو قطع يده من مفصل الكوع

ثبت القصاص ولو قطع معها بعض الذراع اقتص في اليد وله الحكومة في الزائد ولو قطعها من

المرفق اقتص منه ولا يقتص في اليد ويأخذ ارش الزائد والفرق بين **الثانية** اذا كان للقاطع اصبع زائدة

والمقطوع كذلك ثبت القصاص لتحقق التساوي ولو كانت الزائدة للجاني فان كانت خارجة عن

الكف اقتص منه ايضا لانها تسلم للجاني وان كانت في سمت الاصابع منفصلة ثبت القصا

ص في الخمس دون الزائدة ودون الكف وكان في الكف الحكومة ولو كانت متصلة ببعض الاصابع

جاز الاقتصاص فيما عدا الملتصقة وله دية اصبع والحكومة في الكف ولو كانت الزائدة

للمجني عليه فله القصاص ودية الزائدة وهو ثلث دية الاصلية ولو كان له اربع اصلية وخامسة

غير اصلية لم تقطع يد الجاني اذا كانت اصابعه كاملة اصلية وكان للمجني عليه القصاص في اربع وارش

الخامسة اما لو كانت الاصبع التي ليست اصلية للجاني ثبت القصاص لان الناقص يوخذ بالكامل

ولو اختلف محل الزائدة لم يتحقق القصاص كما لا يقطع ابهام بخنصر ولو كان للانملة طرفان فقطعهما

الدية قيل لا لقوله تعالى والعين بالعين وقيل نعم تمسكا بالاحاديث والاول اولى ولو ذهب ضوء العين
دون الحدقة توصّل في المماثلة وقيل يطرح على الاجفان قطن مبلول ويقابل بمراة محماة
مواجهة للشمس حتى تذوب الناظرة وتبقى الحدقة ويثبت في الحاجبين وشعر الراس واللحية
فان نبت فلا قصاص ويثبت القصاص في قطع الذكر ويتساوى في ذلك ذكر الشاب والشيخ والصبي
والبالغ والفحل والذي سلت خصيتاه والاغلف والمختون نعم لا يقاد الصحيح بذكر
العنين ويثبت بقطعه ثلث الدية وفي الخصيتين القصاص وكذا في احديهما الا ان يخشى ذهاب
منفعة الاخرى فتوخذ ديتها ويثبت في الشفرين كما يثبت في الشفتين ولو كان الجاني رجلا
فلا قصاص وعليه ديتها وفي رواية عبد الرحمن بن سيابة عن ابي عبد الله عليه السلام ان لم يؤد
ديتها قطعت لها فرجه وهي متروكة ولو كان المجني عليه خنثى فان تبين انه ذكر ففي على الجاني
في ذكره وانثييه القصاص وفي الشفرين الحكومة ولو كان الجاني امراة كان في المذاكير الدية وفي الشفرين
الحكومة لانهما ليسا اصلا ولو تبين انه امراة فلا قصاص على الرجل فيهما وعليه في الشفرين
ديتهما وفي الذكر والانثيين الحكومة ولو جنت عليه امراة كان في الشفرين القصاص وفي المذاكير
الحكومة ولو لم يصبر حتى يستبان حاله فان طالب بالقصاص لم يكن له لتحقق الاحتمال ولو طالب
بالدية اعطي اليقين وهو دية الشفرين ولو تبين بعد ذلك انه رجل اكمل له دية الذكر والانثيين
والحكومة في الشفرين وانه انثى اعطي الحكومة في الباقي ولو قال اطالب بالدية عفوا مع بقاء القصاص
في الباقي لم يكن له ولو طالب بالحكومة مع بقاء القصاص صح ويعطى اقل الحكومتين ويقطع العضو
الصحيح بالمجذوم اذا لم يسقط منه شيء وكذا يقطع الانف الشام بالعادم له كما يقطع الاذن الصحيحة
بالصماء ولو قطع بعض الانف نسبنا المقطوع الى اصله واخذنا من الجاني بحسابه لئلا يستوعب انف
الجاني بتقدير ان يكون صغيرا وكذا يثبت القصاص في احد المنخرين وكذا البحث في الاذن وتوخذ
الصحيحة بالمثقوبة وهل يوخذ بالمخرومة قيل لا ويقتص الى حد الخرم والحكومة فيما بقي ولو
قيل يقتص اذا رد دية الخرم كان حسنا ويثبت في السن القصاص فان كان سن مثغر وعادت

والاصل وجوب الديتين ولو اختلفا في المدة فالقول قول الجاني اما لو قطع يده فمات

وادعى الجاني الاندمال وادعى الولي السراية فالقول قول الجاني ان مضت مدة يمكن الاندمال ولو

اختلفا فالقول قول الولي وفيه تردد ولو ادعى الجاني انه شرب سما فمات وادعى الولي موته

بالسراية فالاحتمال فيهما سواء ومثله الملفوف في الكساء اذا قده بنصفين وادعى الولي انه كان حيا

وادعى الجاني انه كان ميتا فالاحتمالان متساويان فيرجح قول الجاني لان الاصل عدم الضمان وفيه

احتمال آخر ضعيف **الخامسة** لو قطع اصبع رجل ويد آخر اقتص للاول ثم للثاني ورجع بدية اصبع

ولو قطع اليد اولا ثم الاصبع من آخر اقتص للاول والزم للثاني دية الاصبع **السادسة** اذا

قطع اصبعه فعفا المجني عليه قبل الاندمال فان اندملت فلا قصاص ولا دية لانه اسقاط

لحق ثابت عند الابراء ولو قال عفوت عن الجناية سقط القصاص والدية لانها لا تثبت الا صلحا

ولو قال عفوت عن الجناية ثم سرت الى الكف سقط القصاص في الاصبع وله دية الكف ولو سرت الى

نفسه كان للولي القصاص في النفس بعد رد ما عفا عنه ولو صرح بالعفو صح فيما كان ثابتا وقت الابرا

وهو دية الجرح اما القصاص في النفس والدية ففيه تردد لانه ابراء مما لم يجب وفي الخلاف يصح

العفو عنها وعما يحدث عنها فلو سرت كان عفوه ماضيا من الثلث لانه بمنزلة الوصية **السابعة**

لو جنى عبد على حر جناية تتعلق برقبته فان قال ابرأتك لم يصح وان ابرأ السيد صح لان الجناية و

ان تعلقت برقبة العبد فانه ملك للسيد وفيه اشكال من حيث ان الابراء اسقاط لما في الذمة

ولو قال عفوت عن ارش هذه الجناية صح ولو ابرأ قاتل الخطاء المحض لم يبرأ العاقلة ولو ابرأ العاقلة او قال

عفوت عن ارش هذه الجناية صح ولو كان القتل شبيه العمد فابرأ القاتل او قال عفوت عن هذه الجناية

صح ولو ابرأ العاقلة لم يبرأ القاتل **كتاب الديات** والنظر في امور اربعة **الاول** في اقسام القتل

ومقادير الديات القتل عمد وقد سلف مثاله وشبيه العمد مثل ان يضرب للتاديب فيموت و

خطاء محض مثل ان يرمي طائرا فيصيب انسانا وضابط العمد ان يكون عامدا في فعله وقصده و

شبيه العمد ان يكون عامدا في فعله مخطئا في قصده والخطاء المحض ان يكون مخطئا

فان كان الجاني مساويه ثبت القصاص لتحقق التساوي الا اقتص واخذ ارش الطرف الآخر ولو كان

الطرف للجاني لم تقتص منه وكان للمجني عليه دية انملته وهو ثلث دية الاصبع ولو قطع من واحد انملته

الانملة العليا ومن آخر الوسطى فان سبق صاحب العليا اقتص له وكان للآخر الوسطى وان سبق صاحب

الوسطى اخر فان اقتص صاحب العليا اقتص لصاحب الوسطى بعده ولو عفا كان لصاحب الوسطى القصاص

اذا رد دية العليا ولو بادر صاحب الوسطى فقطع فقد استوفى حقه وزيادة فعليه دية الزيادة وبعض

العليا على الجاني دية الانملة **الثالثة** اذا قطع يمينا فبذل شمالا فقطعها المجني عليه من غير علم

قال في المبسوط يقتضي مذهبنا سقوط القود وفيه تردد لان المتعين قطع اليمين فلا يجزي قطع اليسرى

مع وجودها وعلى هذا يكون القصاص في اليمنى باقيا ويؤخر حتى يندمل اليسار نفيا من السراية

بتوارد القطعين اما الدية فان كان الجاني سمع الامر باخراج اليمين فاخرج اليسار مع العلم بانها

لا تجزي وقصد الى اخراجها فلا دية ايضا ولو قطعها مع العلم قال في المبسوط سقط

القود الى الدية لانه بذلها للقطع فكانت شبهة في سقوط القود وفيه اشكال لانه اقدم

على قطع ما لا يملكه فيكون كما لو قطع عضوا غير اليد وكل موضع لزمه دية اليسار يضمن

السراية ولا يضمنها لو لم يضمن الجناية ولو اختلفا فقال بذلتها مع العلم لا بدلا فانكر الباذل

فالقول قول الباذل لانه ابصر بنيته ولو اتفقا على بذلها بدلا لم يقع بدلا وكان على القاطع

ديتها وله القصاص في اليمين لانها موجودة وفي هذا تردد ولو كان المقتص مجنونا فبذل له الجاني غير

العضو فقطعه ذهب هدرا اذ ليس للمجنون ولاية استيفاء فيكون الباذل مبطلا حق نفسه ولو

قطع يمين مجنون فوثب المجنون فقطع يمينه قيل وقع الاستيفاء موقعه وقيل لا يكون قصاصا لان

المجنون ليس اهلا للاستيفاء موقعه وهو اشبه ويكون قصاص المجنون باقيا على الجاني

ودية جناية المجنون على عاقلته **الرابعة** لو قطع يدي رجل ورجليه خطأ واختلفا فقال

الولي مات بعد الاندمال وقال الجاني مات بالسراية فان كان الزمان قصيرا لا يحتمل الاندمال

فالقول قول الجاني مع يمينه وان امكن الاندمال فالقول قول الولي لان الاحتمالين متكافئان والاصل

والنصراني اربعة الاف درهم والشيخ رحمه الله نزلهما على من يعتاد قتلهم فيغلظ الامام الدية بما يراه من
ذلك حسما للجراة ولا دية لغير اهل الذمة من الكفار ذوي عهد كانوا او اهل حرب بلغتهم الدعوة
او لم تبلغ ودية العبد قيمته ما لم يتجاوز دية الحر ولو تجاوزت دية الحر ردت اليها وتؤخذ من مال الجاني
الحر ان كانت الجناية عمدا او شبيها ومن عاقلته ان كانت خطاء ودية اعضائه وجراحاته مقيسة على
دية الحر فما فيه ديته ففي العبد قيمته كاللسان والذكر لكن لو جنى عليه جان بما فيه قيمته لم يكن لمولاه
المطالبة الا مع دفعه وكلما فيه مقدر في الحر من ديته فهو في العبد كذلك من قيمته ولو جنى عليه بما
لا يستوعب قيمته كان لمولاه المطالبة بدية الجناية مع امساك العبد وليس له دفع العبد والمطالبة
بقيمته وما لا تقدير فيه من الحر ففيه الارش ويصير العبد اصلا للحر فيه ولو جنى العبد على
الحر خطاء لم يضمنه المولى ودفعه ان شاء او فداه بارش الجناية والخيار في ذلك اليه ولا
يتخير المجني عليه وكذا لو كانت لا تستوعب ديته تخير مولاه في دفع الارش الجناية او تسليم العبد ليسترق
منه بقدر تلك الجناية ويستوي في ذلك كله القن والمدبر ذكرا كان او انثى وفي ام الولد تردد
الاقرب انها كالقن واذا دفعها المالك في جنايتها استرقها المجني عليه او ورثته وفي رواية جنايتها على
مولاها على وامضى **النظر الثاني** في موجبات الضمان والبحث اما في المباشرة او التسبيب او
تزاحم الموجبات **اما المباشرة** فضابطها الاتلاف لا مع القصد اليه كمن رمى غرضا
فاصاب انسانا او كالضرب للتاديب فيتفق الموت منه وتتبين هذه الجملة بمسائل **الاولى**
الطبيب يضمن ما يتلف بعلاجه ان كان قاصرا او عالج طفلا او مجنونا لا باذن الولي او بالغا لم ياذن ولو
كان الطبيب عارفا واذن له المريض في العلاج فآل الى التلف قيل لا يضمن لان الضمان يسقط بالاذن ولانه
فعل سائغ شرعا وقيل يضمن لمباشرته الاتلاف وهو اشبه فان قلنا لا يضمن فلا بحث وان قلنا يضمن فهو يضمن
في ماله وهل يبرء بالابراء قبل العلاج قيل نعم لرواية السكوني عن ابي عبد الله عليه السلام قال
قال امير المومنين علي عليه السلام من تطبب او تبيطر فليأخذ البراءة من وليه والا فهو ضامن
ولان العلاج مما تمس الحاجة اليه فلو لم يشرع الابراء تعذر العلاج وقيل لا يبرأ لانه اسقاط

فيهما وكذا الجناية على الاطراف تنقسم هذه الاقسام ودية العمد مائة بعير من مسان الابل او مائتا
بقرة او مائتا حلة كل حلة ثوبان من برود اليمن او الف دينار او الف شاة او عشرة آلاف درهم
وتستادى في سنة واحدة من مال الجاني مع التراضي بالدية وهي مغلظة في السن والاستيفاء
وله ان يبذل من ابل البلد او من غيرها وان يعطي من ابله او ابل ادون او اعلى اذا لم تكن مراضا
وكانت بالصفة المشترطة وهل تقبل القيمة السوقية مع وجود الابل فيه تردد والاشبه لا وهذه
الستة اصول في نفسها وليس بعضها مشروطا بعدم بعض والجاني مخير في بذل ايها شاء ودية شبيه
العمد ثلث وثلثون بنت لبون وثلث وثلثون حقة واربع وثلثون ثنية طروقة الفحل وفي رواية ثلثون
بنت لبون وثلثون حقة واربعون خلفة وهي الحامل ويضمن هذه الدية الجاني دون العاقلة وقال
قال المفيد ره تستادى في سنتين فهي اذن مخففة عن العمد في السن والاستيفاء ولو اختلف في
الحامل رجع الى اهل المعرفة ولو تبين الغلط لزم الاستدراك ولو ازلقت بعد الاحضار قبل التسليم لزم
الابدال وبعد الاقباض لا يلزم ودية الخطاء المحض عشرون بنت مخاض وعشرون ابن لبون وثلثون
بنت لبون وثلثون حقه وفي رواية خمس وعشرون بنت مخاض وخمس وعشرون بنت لبون وخمس وعشرون
وخمس وعشرون جذعة وتستادى في ثلث سنين سواء كانت الدية تامة او ناقصة او دية طرف وهي مخففة
في السن والصفة والاستيفاء وهي على العاقلة لا يضمن الجاني منها شيئا ولو قتل في الشهر الحرام الزم دية
وثلثا من اي الاجناس كان تغليظا وهل يلزم مثل ذلك في حرم مكة قال الشيخان نعم ولا نعرف التغليظ في
الاطراف **فرع** لو رمى في الحل الى الحرم فقتل فيه لزم التغليظ وهل تغلظ مع العكس فيه التردد ولا يقتص من الملتجي
الى الحرم فيه ويضيق عليه المطعم والمشرب حتى يخرج ولو جنى في الحرم اقتص منه لانتهاكه الحرمة وهل
يلزم مثل ذلك في مشاهد الائمة عليهم السلام قال به في النهاية ودية المرأة على النصف من جميع ذلك
ودية ولد الزنا اذا اظهر الاسلام دية المسلم وقيل دية الذمي وفي مستنده ضعف ودية الذمي ثمان
مائة درهم يهوديا كان او نصرانيا او مجوسيا ودية نسائهم على النصف وفي بعض الروايات دية اليهودي
والنصراني والمجوسي دية المسلم وفي بعضها دية اليهودي والنصراني

احدهما فعلى ما قلنا يضمن الباقي نصف دية التالف وفي رواية عن ابي الحسن موسى عليه السلام يضمن الباقي
دية الميت والرواية شاذة ولو تصادم حاملان سقط نصف دية كل واحدة ويثبت نصف الدية
للاخرى اما الجنين فيثبت في مال كل واحدة نصف دية جنين كامل **الثامنة** اذا مر بين الرماة
فاصابه سهم فالدية على عاقلة الرامي ولو ثبت انه قال حذار لم يضمن لما روي ان صبيا دق رباعية
صاحبه بخطرة فرفع الى علي عليه السلام فاقام بينة انه قال حذار فدرأ عنه القصاص قال قد
اعذر من حذر ولو كان مع المار صبي فقربه من طريق السهم لا قصدا فاصابه فالضمان على من قربه
لا على الرامي لانه عرضه للتلف وفيه تردد **التاسعة** روى السكوني عن ابي عبد الله عليه السلام ان
عليا عليه السلام ضمن ختانا قطع حشفة غلام والرواية مناسبة للمذهب **العاشرة** لو وقع
من علو على غيره فقتله فان قصد وكان الوقوع يقتل غالبا فهو قاتل عمدا وان كان لا يقتل غالبا فهو
شبيه بالعمد تلزمه الدية في ماله وان وقع مضطرا الى الوقوع او قصد الوقوع لغير ذلك فهو
خطأ محض والدية فيه على العاقلة اما لو القاه الهواء او زلق فلا ضمان على الواقع ولو
دفعه دافع فدية المدفوع لو مات على الدافع اما دية الاسفل فالاصل انها على الدافع ايضا وفي
النهاية ديته على الواقع ويرجع بها على الدافع وهي رواية عبد الله بن سنان عن ابي عبد الله عليه السلام **الحادية
عشرة** روى ابو جميلة عن سعد الاسكاف عن الاصبغ قال قضى امير المؤمنين عليه السلام في جارية ركبت اخرى
فنخستها ثالثة فقمصت المركوبة فصرعت الراكبة فماتت ان ديتها نصفان على الناخسة والمنخوسة وابو جميلة
ضعيف فلا استناد الى نقله وفي المقنعة على الناخسة والقامصة ثلثا الدية ويسقط الثلث
لركوبها عبثا وهذا وجه حسن وخرج متاخر وجها ثالثا فاوجب الدية على الناخسة ان كانت
ملجئة للقامصة وان لم تكن ملجئة فالدية على القامصة وهو وجه ايضا غير ان المشهور بين
الاصحاب هو الاول ومن اللواحق مسائل **الاولى** من دعا غيره فاخرجه من منزله ليلا فهو له
ضامن حتى يرجع اليه فان عدم فهو ضامن لديته وان وجد مقتولا وادعى قتله على غيره واقام
بينة فقد برئ وان عدم البينة ففي القود تردد والاصح انه لا قود وعليه الدية في ماله وان وجد

قبل ثبوته **الثانية** النائم اذا اتلف نفسا بانقلابه او بحركته قيل يضمن الدية في ماله وقيل في مال العاقلة وهو اشبه **الثالثة** اذا اعنف بزوجته جماعا في قبل او دبر او ضما فماتت ضمن الدية وكذا الزوجة وفي النهاية ان كانا مأمونين لم يكن عليهما شيء والرواية ضعيفة **الرابعة** من حمل على راسه متاعا فكسره او اصاب به انسانا ضمن جنايته في ماله **الخامسة** من صاح ببالغ فمات فلا دية اما لو كان مريضا او مجنونا او طفلا او اغتفل البالغ العاقل الكامل وفاجأه بالصيحة لزم الضمان ولو قيل بالتسوية كان حسنا لانه سبب الاتلاف ظاهرا قال الشيخ والدية على العاقلة وفيه اشكال من حيث قصد الصائح الى الاخافة فهو عمد الخطاء وكذا البحث لو شهر سيفه في وجه انسان اما لو فر فالقى نفسه في بئر او على سقف قال الشيخ لا ضمان لانه الجاه الى الهرب لا الى الوقوع فهو المباشر لاهلاك نفسه فيسقط حكم التسبيب وكذا لو صادفه في هربه سبع فاكله ولو كان المطلوب اعمى ضمن الطالب ديته لانه سبب ملجئ وكذا لو كان مبصرا ووقع في بئر لا يعلمها او انخسف به السقف او اضطره الى مضيق فافترسه الاسد لانه يفترس في المضيق غالبا **السادسة** اذا صدمه فمات الصادم فديته في مال الصادم اما الصادم لو مات فهدر اذا كان المصدوم في ملكه او في موضع مباح او طريق واسع ولو كان في طريق المسلمين ضيق قيل يضمن المصدوم ديته لانه فرط بوقوفه في موضع ليس له الوقوف فيه كما اذا جلس في الطريق الضيق وعثر به انسان هذا اذا كان لا عن قصد ولو كان قاصدا وله مندوحة فدمه هدر وعليه ضمان المصدوم **السابعة** اذا اصطدم حران فماتا فلورثة كل واحد منهما نصف ديته ويسقط النصف وهو قدر نصيبه لان كل واحد منهما تلف بفعله وفعل غيره ويستوي في ذلك الفارسان والراجلان والفارس والراجل وعلى كل واحد منهما نصف قيمة فرس الآخر ان تلفت بالتصادم ويقع التقاص في الدية وان قصدا القتل فهو عمد اما لو كانا صبيين والركوب منهما فنصف دية كل واحد على عاقلة الآخر ولو اركبهما وليهما فالضمان على عاقلة الصبيين لان له ذلك ولو اركبهما اجنبي فضمان دية كل واحد منهما بتمامها على المركب ولو كانا عبدين بالغين سقطت جنايتهما لان نصيب كل واحد منهما هدر وما على صاحبه فات بتلفه ولا يضمن المولى ولو اصطدم حران فمات احدهما

والقاء الحجر فان التلف عنده بسبب العثار ولنفرض لصورها مسائل **الاولى** لو وضع حجرا في ملكه او مكان مباح لم يضمن دية العاثر ولو كان في ملك غيره او في طريق مسلوك ضمن في ماله وكذا لو نصب سكينا فمات العاثر بها وكذا لو حفر بئرا او القى حجرا او حفر بئرا في ملك غيره فرضي المالك سقط الضمان عن الحافر ولو حفر في الطريق المسلوك لمصلحة المسلمين قيل لا يضمن لان الحفر لذلك سائغ وهو حسن **الثانية** لو بنى مسجدا في الطريق قيل ان كان باذن الامام لم يضمن ما يتلف بسببه والا فالاقرب استبعاد الفرض **الثالثة** لو سلم ولده لمعلم السباحة فغرق بالتفريط ضمنه في ماله لانه تلف بسببه ولو كان بالغا رشيدا لم يضمن لان التفريط منه **الرابعة** لو رمى عشرة بالمنجنيق فقتل الحجر احدهم سقط نصيبه من الدية لمشاركته وضمن الباقون تسعة اعشار الدية ويتعلق الضمان بمن مد الحبال دون من امسك الخشب او ساعد بغير المد ولو قصدوا اجنبيا بالرمي كان عمدا موجبا للقصاص ولو لم يقصدوا كان خطاء وفي النهاية اذا اشترك في هدم الحائط ثلثة فوقع على احدهم ضمن الآخران ديته لان كل واحد ضامن لصاحبه وفي الرواية بعد والاشبه الاول **الخامسة** لو اصطدمت سفينتان بتفريط القيمين وهما مالكان فلكل منهما على صاحبه نصف قيمة ما اتلف صاحبه وكذا لو اصطدم الحمالان فان تلفا او اتلف احدهما ولو كانا غير مالكين ضمن كل منهما نصف السفينتين وما فيهما لان التلف منهما والضمان في اموالهما سواء كان التالف مالا او نفوسا ولو لم يفرطا بان غلبتهما الرياح فلا ضمان ولا يضمن صاحب السفينة الواقفة اذا وقعت عليها اخرى ويضمن صاحب الواقعة لو فرط **السادسة** لو اصلح سفينة وهي سائرة او ابدل لوحا فغرقت بفعله مثل ان يسمر مسمارا فقلع لوحا او رادكم موضع فانهتك فهو ضامن في ماله لما يتلف من مال او نفس لانه شبيه بالعمد **السابعة** لا يضمن صاحب الحائط ما يتلف بوقوعه اذا كان في ملكه او في مكان مباح وكذا لو وقع الحائط الى الطريق فمات انسان بغباره ولو بناه مائلا الى غير ملكه ضمن وكذا لو بناه في غير ملكه ولو بناه في ملكه مستويا فمال الى الطريق او الى غير ملكه ضمن ان تمكن من الازالة ولو وقع قبل التمكن لم يضمن ما يتلف به لعدم التعدي **الثامنة** نصب الميازيب الى الطريق

الثانية اذا اعادت الظئر الولد فانكره اهله

صدقت ما لم يثبت كذبها فيلزمها الدية او احضاره بعينه او من يحتمل انه هو ولو استاجرت

اخرى ودفعته اليها بغير اذن اهله فجهل خبره ضمنت الدية **الثالثة** لو انقلبت الظئر فقتلته لزمها

الدية في مالها ان طلبت بالمظائرة الفخر ولو كان للضرورة فديته على عاقلتها **الرابعة** روى عبد الله

بن طلحة عن ابي عبد الله عم في لص دخل على امراة فجمع الثياب ووطئها قهرا فثار ولدها فقتله اللص وحمل

الثياب ليخرج فحملت عليه فقتلته فقال يضمن مواليه دية الغلام وعليهم فيما ترك اربعة الاف

درهم لمكابرتها على فرجها وليس عليها في قتله شيء ووجه الدية فوات محل القصاص لانها قتلته

دفعا عن المال فلم يقع قصاصا وايجاب المال دليل على ان مهر المثل في مثل هذا لا يتقدر بخمسين

دينارا بل مهر امثالها ما بلغ وينزل هذه الرواية على ان مهر امثال القائلة هذا القدر وروى

عنه عن ابي عبد الله عم امراة ادخلت ليلة البناء بها صديقا الى حجلتها فلما اراد الزوج مواقعتها

ثار الصديق فاقتتلا فقتله الزوج فقتلته هي فقال تضمن دية الصديق وتقتل بالزوج وفي

تضمين دية الصديق تردد لان دمه هدر **الخامسة** روى محمد بن قيس عن ابي

جعفر عم عن علي عليه السلام في اربعة شربوا المسكر فجرح اثنان وقتل اثنان فقضى دية المقتولين

على المجروحين بعد ان يرفع جراحة المجروحين من الدية وفي رواية السكوني عن ابي عبد الله

عليه السلام انه جعل دية المقتولين على قبائل الاربعة واخذ دية جراحة الباقين من دية المقتولين

ومن المحتمل ان يكون علي عم قد اطلع في هذه الواقعة على ما يوجب هذا الحكم **السادسة**

روى السكوني عن ابي عبد الله عم ومحمد بن قيس عن ابي جعفر عم عن علي عليه السلام في ستة غلمان كانوا

في الفرات فغرق واحد فشهد اثنان على الثلاثة انهم غرقوه وشهد الثلاثة على الاثنين فقضى

بالدية ثلاثة اخماس على الاثنين وخمسين على الثلثة وهذه الرواية مشتركة بين الاصحاب

فان صح نقلها كان حكما في واقعة فلا يتعدى لاحتمال ما يوجب الاختصاص **البحث الثاني**

في الاسباب وضابطها ما لولاه لما حصل التلف لكن علة التلف غيره كحفر البئر ونصب السكين والقاء

بالنفل كانت الجناية في رقبته ان كانت على نفس آدمي ولو كانت على ماله لم يضمن المولى وهل يسعى فيه

العبد الاقرب انه يتبع به اذا اعتق **البحث الثالث** في تزاحم الموجبات اذا اتفق المباشر والسبب

ضمن المباشر كالدافع مع الحافر والممسك مع الذابح وواضع الحجر في الكفة مع جاذب المنجنيق ولو

جهل المباشر حال السبب ضمن المسبب كمن غطى بئرا حفرها في غير ملكه فدفع غيره ثالثا ولم يعلم فالضمان

على الحافر وكالغار من محيفة اذا وقع في بئر لا يعلمها ولو حفر في ملك نفسه بئرا وسترها

ودعا غيره فالاقرب الضمان لان المباشرة يسقط اثرها مع الغرور ولو اجتمع سببان ضمن

من سبقت الجناية بسببه كما لو القى حجرا في غير ملكه وحفر الآخر بئرا فلو سقط العاثر بحجر

في البئر فالضمان على الواضع هذا مع تساويهما في العدوان ولو كان احدهما عاديا كان الضمان عليه

وكذا لو نصب سكينا في بئر محفورة في غير ملكه فتردى انسان على تلك السكين فالضمان على

الحافر ترجيحا للاول وربما خطر التساوي في الضمان لان التلف لم يتمحض من احدهما لكن الاول اشبه

ولو سقط في حفيرة اثنان فهلك كل منهما بوقوع الآخر فالضمان على الحافر لانه كالملقي ولو قال الق

متاعك في البحر لتسلم السفينة فالقاه فلا ضمان ولو قال وعلي ضمانه ضمن دفعا لضرورة الخوف

ولو لم يكن خوف فقال القه وعلي ضمانه ففي الضمان تردد اقربه انه لا يضمن وكذا لو قال مزق ثوبك

وعلي ضمانه او اجرح نفسك لانه ضمان ما لم يجب ولا ضرورة فيه ولو قال عند الخوف الق وعلي ضمانه

مع ركبان السفينة فامتنعوا فان قال اردت التساوي قبل ولزمه بحصته والركبان

ان رضوا لزمهم الضمان ولو قال وقد اذنوا لي فانكروا بعد الالقاء صدقوا مع اليمين و

ضمن هو الجميع ومن لواحق هذا الباب **مسائل الاولى** الزبية فلو وقع واحد في زبية الاسد فتعلق

بثان وتعلق الثاني بثالث والثالث برابع فافترسهم فيه روايتان احدهما رواية محمد بن قيس

عن ابي جعفر عم قال قضى امير المؤمنين عليه السلام في الاول فريسة الاسد وغرم اهله ثلث

الدية للثاني وغرم الثاني لاهل الثالث ثلثي الدية وغرم الثالث لاهل الرابع الدية كاملة

والثانية رواية مسمع عن ابي عبد الله عم ان عليا عليه السلام قضى ان للاول ربع الدية

جائز وعليه عمل الناس وهل يضمن لو وقعت فأتلفت قال المفيد رحمه الله لا يضمن وقال الشيخ يضمن لأن
نصبها مشروط بالسلامة والاول اشبه وكذا اخراج الرواشن في الطرق المسلوكة اذا لم تضر
بالمارة فلو قتلت خشبة بسقوطها قال الشيخ يضمن نصف الدية لانه هلك عن مباح ومحظور و
انه لا يضمن مع القول بالجواز وضابطه ان كل ما للانسان احداثه في الطريق لا يضمن ما يتلف بسببه
ويضمن ما ليس له احداثه كوضع الحجر وحفر البئر فلو اجج نارا في ملكه لم يضمن لو سرت الى غيره الا ان تزيد
عن قدر الحاجة مع غلبة الظن بالتعدي كما في ايام الاهوية ولو عصفت بغتة لم يضمن ولو اججها
في ملك غيره ضمن الانفس والاموال في ماله لانه عدوان مقصود ولو قصد اتلاف الانفس مع تعذر
الفرار كان عمدا ولو بالت دابته في الطريق قال الشيخ يضمن لو زلق فيه انسان وكذا لو القى قمامة
المنزل المزلقة كقشر البطيخ او رش الدرب بالماء والوجه اختصاص ذلك بمن لم ير الرش او لم يشاهد
القمامة **التاسعة** لو وضع اناء على حائطه فتلف بسقوطها نفس او مال لم يضمن لانه تصرف
في ملكه من غير عدوان **العاشرة** يجب حفظ دابته الصائلة كالبعير المغتلم والكلب العقور فلو
اهمل ضمن جنايتها ولو جهل حالها او علم ولم يفرط فلا ضمان ولو جنى على الصائلة جان للدفع لم يضمن
ولو كان لغيره ضمن وفي ضمان جناية الهرة المملوكة تردد قال الشيخ يضمن بالتفريط مع الضراوة وهو بعيد
اذ لم تجر العادة بربطها نعم يجوز قتلها **الحادية عشر** لو هجمت دابة على اخرى فجنت الداخلة
ضمن صاحبها جنايتها ولو جنت المدخول عليها كان هدرا وينبغي تقييد الاول بتفريط المالك في الاحتفاظ
الثانية عشر من دخل دار قوم فعقره كلبهم ضمنوا ان دخل باذنهم والا فلا ضمان **الثالثة عشر**
راكب الدابة يضمن ما تجنيه بيديها وفيما تجنيه برأسها تردد اقربه الضمان لتمكنه من مراعاته وكذا
القائد ولو وقف بها ضمن ما تجنيه بيديها ورجليها وكذا لو ضربها فجنت ضمن وكذا لو ضربها غيره
ضمن الضارب وكذا السائق يضمن ما تجنيه ولو ركبها رديفان تساويا في الضمان ولو كان صاحب
الدابة معها ضمن دون الراكب ولو القت الراكب لم يضمنه المالك الا ان يكون بتنفيره ولو اركب
مملوكه دابة ضمن المولى جناية الراكب ومن الاصحاب من شرط صغر المملوك وهو حسن ولو كان بالغا

منهما وفي الحاجبين خمسمائة دينار وفي كل واحد نصف ذلك وما أصيب منه فعلى الحساب

وفي الأهداب تردد قال في المبسوط والخلاف فيها الدية إن لم تنبت وفيهما مع الأجفان ديتان و

الأقرب السقوط حالة الانضمام والأرش حالة الانفراد وما عدا ذلك من الشعر لا تقدير فيه

استناداً إلى البراءة الأصلية **الثاني** العينان وفيهما الدية وفي كل واحدة نصف الدية وتستوي

الصحيحة والعمشاء والحولاء والجاحظة وفي الأجفان الدية وفي تقدير كل جفن خلاف قال في المبسوط

في كل واحد ربع الدية وفي الخلاف في الأعلى ثلثا الدية وفي الأسفل الثلث وفي موضع آخر في الأعلى ثلث

الدية وفي الأسفل النصف وينقص على هذا التقدير سدس الدية والقول بهذا كثير وفي الجناية على

بعضها بحساب ديتها ولو قلعت مع العينين لم يتداخل ديتهما وفي العين الصحيحة من الأعور الدية الكاملة

إذا كان العور خلقة أو بآفة من الله سبحانه ولو استحق ديتها كان في الصحيحة نصف الدية خمسمائة

دينار أما العوراء ففي خسفها روايتان إحداهما ربع الدية وهي متروكة والأخرى ثلث الدية وهي

مشهورة وسواء كانت خلقة أو بجناية جان ووهم هنا واهم فتوقف **الثالث** الأنف وفيه

الدية إذا استؤصل وكذا لو قطع مارنه وهو ما لان منه وكذا لو كسر ففسد ولو جبر

على غير عيب فمائة دينار وفي شلله ثلثا ديته وفي الروثة وهي الحاجز بين المنخرين

نصف الدية وقال ابن بابويه رحمه الله هي مجمع المارن وقال أهل اللغة هي طرف المارن وفي

أحد المنخرين نصف الدية لأنه إذهاب نصف المنفعة وهو اختياره في المبسوط وفي رواية غياث

عن أبي جعفر عن أبيه عن علي عليه السلام ثلث الدية وكذا في رواية عبد الرحمن العرزمي عن أبي جعفر

عن أبيه عليهما السلام وفي الرواية ضعف غير أن العمل بمضمونها أشبه **الرابع** الأذنان وفيهما الدية وفي

كل واحدة نصف الدية وفي بعضها بحساب ديتها وفي شحمتها ثلث ديتها على رواية فيها ضعف لكن

يؤيدها الشهرة وقال بعض الأصحاب في خرمها ثلث ديتها وفسره واحد بخرم الشحمة وبثلث

دية الشحمة **الخامس** الشفتان وفيهما الدية إجماعاً وفي تقدير دية كل واحدة خلاف

قال في المبسوط في العليا الثلث وفي السفلى الثلثان وهو مذهب المفيد وفي الخلاف في العليا أربعمائة دينار

وللثالث نصف الدية وللرابع الدية كاملة وجعل ذلك على عاقلة الذين ازدحموا عليه والرواية ضعيفة الطريق الى مسمع فهى اذن ساقطة والاولى مشهورة لكنها حكم فى واقعة ويمكن ان يقال على الاول الدية للثانى لاستقلاله باتلافه وعلى الثانى دية الثالث وعلى الثالث دية الرابع لهذا المعنى وان قلنا بالتشريك بين مباشر الامساك والمشارك فى الجذب كان على الاول دية ونصف وثلث وعلى الثانى نصف وثلث وعلى الثالث ثلث دية للاخير ولو جذب انسان غيره الى بئر فوقع المجذوب فمات الجاذب بوقوعه عليه فالجاذب هدر ولو مات المجذوب ضمنه الجاذب لاستقلاله باتلافه ولو ماتا فالاول هدر وعليه دية الثانى فى ماله ولو جذب الثانى ثالثا فماتوا بوقوع كل منهم على صاحبه فالاول مات بفعله وفعل الثانى فيسقط نصف ديته ويضمن الثانى النصف والثانى مات بجذبه الثالث عليه وجذب الاول فيضمن الاول نصف ديته ولا ضمان على الثالث وللثالث الدية فان رجحنا المباشرة فديته على الثانى وان شركنا بين القابض والجاذب فالدية على الاول والثانى نصفين ولو جذب الثالث رابعا فمات بعض على بعض فللاول ثلثا الدية لانه مات بجذبه الثانى عليه وبجذب الثانى الثالث عليه وبجذب الثالث الرابع فيسقط ما قابل فعله ويبقى الثلثان على الثانى والثالث ولا ضمان على الرابع وللثانى ثلثا الدية ايضا لانه مات بجذب الاول وبجذبه الثالث وبجذب الثالث الرابع عليه فيسقط ما قابل فعله ويجب الثلثان على الاول والثالث وللثالث ثلثا الدية ايضا لانه مات بجذب الرابع ويجذب الثانى والاول له اما الرابع فليس عليه شئ وله الدية كاملة فان رجحنا المباشرة فديته عليه وان شركنا كانت ديته اثلاثا بين الاول والثانى والثالث

النظر الثالث فى الجناية على الاطراف والمقاصد ثلثة الاول فى ديات الاعضاء وكل ما لا تقدير فيه ففيه الارش والمقدر ثمانية عشر الاول الشعر وفى شعر الراس الدية كاملة وكذا فى شعر اللحية فان نبت فقد قيل فى اللحية ثلث الدية والرواية ضعيفة والاشبه فيه وفى شعر الراس الارش ان نبت قال المفيد فى شعر الراس ان لم ينبت مائة دينار ولا اعلم المستند اما شعر المراة ففيه ديتها ولو نبت ففيه مهرها

غير الاولى وكذا لو اتفق انه قطع لسانه فانبته الله تعالى لان العادة لم تقض بعوده فيكون هبة

ولو كان للسان طرفان فاذهب احدهما اعتبر بالحروف فان نطق بالجميع فلا دية وفيه الارش

لانه زيادة **السابع الاسنان** وفيها الدية كاملة وتقسم على ثمانية وعشرين سنا اثنا عشر في مقدم

الفم وهي ثنيتان ورباعيتان ونابان ومثلها من اسفل وستة عشر في مؤخره وهي ضاحك وثلثة

اضراس من كل جانب ومثلها من اسفل ففي المقاديم ستمائة دينار حصة سن خمسون دينارا وفي

المآخير اربعمائة دينار حصة كل ضرس خمسة وعشرون دينارا ويستوي البيضاء والسوداء خلقة

وكذا الصفراء وان جني عليها وليس للزائدة دية ان قلعت منضمة الى البواقي وفيها ثلث دية الاصلي لو قلعت

منفردة وقيل فيها الحكومة والاول اظهر ولو اسودت بالجناية ولم تسقط فثلثا ديتها وفيها بعد

الاسوداد الثلث على الاشهر وفي انصداعها ولم تسقط ثلثا ديتها وفي الرواية ضعف والحكومة اشبه

والدية في المقلوعة مع سنخها وهو الثابت منها في اللثة ولو كسر ما برز عن اللثة فيه دية السن ولو

كسر الظاهر عن اللثة ثم قلع الاخر السنخ فعلى الاول الدية وعلى الثاني الحكومة وينتظر بسن الصغير فان

نبت لزم الارش ولو لم ينبت فدية سن المثغر ومن الاصحاب من قال فيها بعير ولم يفصل وفي الرواية

ضعف ولو انبت الانسان موضع المقلوع عظما فثبت فقلعه قالع قال الشيخ لا دية ويقوى ان فيه

الارش لانه يستصحب الما وشينا **الثامن العنق** وفيه اذا كسر فصار الانسان اصور الدية وكذا

لو جنى عليه بما يمنع الازدراد ولو زال فلا دية وفيه الارش **التاسع اللحيان** وهما العظمان

اللذان يقال لملتقاهما الذقن ويتصل طرف كل واحد منهما بالاذن وفيهما الدية لو قلعا منفردين عن

الاسنان كلحيي الطفل او من لا اسنان له ولو قلعا مع الاسنان فديتان وفي نقصان المضغ مع الجناية عليهما

او تصلبهما الارش **العاشر اليدان** وفيهما الدية وفي كل واحدة نصف الدية وحدهما المعصم فلو قطعت

مع الاصابع فدية اليد خمسمائة دينار ولو قطعت الاصابع منفردة فدية الاصابع خمسمائة دينار

ولو قطع معها شيء من الزند ففي اليد خمسمائة دينار وفي الزائد حكومة ولو قطعت من المرفق او

المنكب قال في المبسوط عندنا فيه مقدر محيلا على التهذيب ولو كان له يدان على زند ضمنهما

وفي السفلى ست مائة دينار وهي رواية ابي جميلة عن ابان عن ابي عبد الله عليه السلام وذكره ظريف في كتابه ايضا و

ابو جميلة ضعيف قال ابن بابويه وهو ما افتى به في كتاب ظريف ايضا في العليا نصف الدية وفي السفلى الثلثان وهو نادر وفيه مع

ندوره زيادة لا معنى لها وقال ابن ابي عقيل هما سواء في الدية استنادا الى قولهم عليهم السلام كل ما في الجسد منه

اثنان ففيه نصف الدية وهو حسن وفي قطع بعضها بنسبة مساحتها وحد السفلى عرضا ما تجافى عن اللثة مع

طول الفم والعليا ما تجافى عن اللثة متصلا بالمنخرين والحاجز مع طول الفم وليس حاشية الشدقين منهما ولو

تقلصت قال الشيخ فيه ديتها والاقرب الحكومة ولو استرختا فثلثا الدية السادس اللسان وفي استيصال

الصحيح الدية وفي لسان الاخرس ثلث الدية وفيما قطع من لسان الاخرس بحسابه مساحة اما الصحيح فيعتبر

بحروف المعجم وهي ثمانية وعشرون حرفا وفي رواية تسعة وعشرون حرفا وهي مطرحة وتبسط الدية على

الحروف بالسوية ويؤخذ نصيب ما يعدم منها ويتساوى اللسنية وغيرها وثقيلها وخفيفها ولو ذهبت

اجمع وجبت الدية الكاملة ولو صار سريع النطق او ازداد سرعة او كان ثقيلا فازداد ثقلا فلا

تقدير فيه وفيه الحكومة وكذا لو نقص فصار ينقل الحرف الفاسد الى الصحيح ولا اعتبار بما يقطع

المقطوع من الصحيح بل الاعتبار بما يذهب من الحروف فلو قطع نصفه فذهب ربع الحروف فربع الدية

وكذا لو قطع ربع لسانه فذهب نصف كلامه فنصف الدية ولو جنى آخر اعتبر بما بقي واخذ بنسبة

ما ذهب بعد جناية الاول ولو اعدم واحد كلامه ثم قطعه آخر كان على الاول الدية وعلى الثاني

الثلث ولو قطع لسان الطفل كان فيه الدية لان الاصل السلامة اما لو بلغ حدا ينطق مثله

ولم ينطق ففيه ثلث الدية لغلبة الظن بالآفة ولو نطق بعد ذلك تبين الصحة واعتبر

بعد ذلك بالحروف والزم الجاني ما نقص عن الجميع فان كان بعد ما اخذ والا تمم له ولو

ادعى الصحيح ذهاب نطقه عند الجناية صدق مع القسامة لتعذر البينة وفي رواية يضرب

لسانه بابرة فان خرج الدم اسود صدق وان خرج احمر كذب ولو جنى على لسانه فذهب كلامه

ثم عاد هل تستعاد الدية قال في المبسوط نعم لانه لو ذهب لما عاد وقال في الخلاف لا وهو

الاشبه اما لو قلع سن المثغر فلعنت حيتها وعادت لم تستعد ديتها لان الثانية غير الاولى

في الحشفة فما زاد الدية وان استوصل سواء كان لشاب وشيخ او صبي لم يبلغ او من سلبت
خصيتاه ولو قطع بعض الحشفة كانت دية المقطوع بنسبة الدية من مساحة الكمرة
ولو قطع الحشفة وقطع اخر ما بقي كان على الاول الدية وعلى الثاني الارش وفي ذكر العنين ثلث
الدية وفيما قطع منه بحسابه وفي الخصيتين الدية وفي كل واحدة نصف الدية وفي رواية في
اليسرى ثلثا الدية لان منها الولد والرواية حسنة لكن تتضمن عدولا عن عموم الروايات
المشهورة وفي ادرة الخصيتين اربعمائة دينار فان فحج فلم يقدر على المشي فثمان مائة دينار
ومستنده كتاب ظريف غير ان الشهرة تؤيده **السادس عشر** الشفران وهما اللحمان المحيطان
بالفرج احاطة الشفتين بالفم وفيهما ديتها وفي كل واحدة نصف ديتها ويستوي في الدية السليمة
والرتقاء وفي الركب حكومة وهو مثل موضع العانة من الرجل وفي افضاء المراة ديتها وتسقط
في طرف الزوج ان كان بالوطي بعد بلوغها ولو كان قبل البلوغ ضمن الزوج مع مهرها ديتها
والانفاق عليها حتى يموت احدهما ولو لم يكن زوجا وكان مكرها فلها المهر والدية وان كانت
مطاوعة فلا مهر ولها الدية ولو كانت المكرهة بكرا هل يجب لها ارش البكارة زائدا
على المهر فيه تردد والاشبه وجوبه ويلزم ذلك في ماله لان الجناية اما عمد او شبيه
بالعمد **السابع عشر** قال الشيخ في المبسوط في الاليين الدية وفي كل واحدة نصف الدية
ومن المراة ديتها وفي كل واحدة منهما نصف ديتها وهو حسن تعويلا على الرواية التي مرت في
الشفتين **الثامن عشر** الرجلان وفيهما الدية وفي كل واحدة منهما نصف الدية وحدهما
مفصل الساق وفي الاصابع منفردة دية كاملة وفي كل اصبع عشر الدية والخلاف في الابهام هنا
كما في اليدين ودية كل اصبع مقسومة على ثلاث انامل بالسوية وفي الابهام على الاثنين وفي
الساقين الدية وكذا في الفخذين وفي كل واحدة نصف الدية **مسائل الاولى** في الاضلاع
مما خالط القلب لكل ضلع اذا كسرت خمسة وعشرون دينارا وفيما يلي العضدين لكل ضلع اذا
كسرت عشرة دنانير **الثانية** اذا كسر بعصوصه فلم يملك غائطه كان فيه الدية وهي رواية سليمان

الدية وحكومة لان احدهما زائدة و تميز الاصلية بانفرادها بالبطش وكونها اشد بطشا فان
تساوتا فاحدهما زائدة في الجملة فلو قطعهما ففي الاصلية دية وفي الزائدة حكومة وقال في المبسوط
ثلث دية الاصلية ولعله لتشبيه بالسن والاصبع والاقرب الارش ويظهر لي في الذراعين الدية
وكذا في العضدين وفي كل واحدة نصف الدية الحادي عشر الاصابع وفي اصابع اليدين الدية
وكذا في اصابع الرجلين وفي كل واحدة عشر الدية وقيل في الابهام ثلث الدية وفي الاربع البواقي
الثلثان بالسوية ودية كل اصبع مقسومة على ثلث انامل بالسوية عدا الابهام فان ديتها مقسومة
بالسوية على اثنين وفي الاصبع الزائدة ثلث الاصلية وفي شلل كل واحدة ثلثا ديتها وفي قطعها بعد
الشلل الثلث وكذا لو كان الشلل خلقة وفي الظفر اذا لم ينبت عشرة دنانير وكذا لو نبت اسود
ولو نبت ابيض كان فيه خمسة دنانير وفي الرواية ضعف غير انها مشهورة وفي رواية عبد الله
بن سنان في الظفر خمسة دنانير الثاني عشر الظهر وفيه اذا كسر الدية كاملة وكذا لو اصيب
فاحدودب او صار بحيث لا يقدر على القعود ولو صلح كان فيه ثلث الدية وفي رواية ظريف
ان كسر الصلب فجبر على غير عيب فمائة دينار فان عثم فالف دينار ولو كسر فشلت الرجلان فدية
له وثلثا دية للرجلين وفي الخلاف لو كسر الصلب فذهب مشيه وجماعه فديتان
الثالث عشر النخاع وفي قطعه الدية كاملة الرابع عشر الثديان وفيهما من المرأة ديتها وفي
كل واحدة نصف ديتها ولو انقطع لبنها ففيه الحكومة وكذا لو كان اللبن فيهما وتعذر نزوله
ولو قطعهما مع شيء من جلد الصدر ففيهما ديتها وفي الزائد حكومة ولو اجاف مع ذلك الصدر
لزمه دية الثديين والحكومة ودية الجائفة ولو قطع الحلمتين قال في المبسوط فيهما الدية
وفيه اشكال من حيث ان الدية في الثديين والحلمتان بعضهما اما حلمتا الرجل ففي المبسوط
والخلاف فيهما الدية وقال ابن بابويه في حلمة ثدي الرجل ثمن الدية مائة وخمسة وعشرون
دينارا وكذا ذكره الشيخ رحمه الله في التهذيب عن ظريف وفي ايجاب الدية فيهما بعد والشيخ اضرب عن
رواية ظريف وتمسك بالحديث الذي مر في فصل الشفتين الخامس عشر الذكر وفي الحشفة

المسافتان صُدِّق ثم تطلق الناقصة والصحيحة وتعتبر بالصوت حتى يقول لا اسمع ثم تكرر الاعتبار فان تساوت المقادير في سماع صُدِّق ومسح مسافة الصحيحة والناقصة و يلزم من الدية بحساب التفاوت وانه تعتبر بالصوت من جوانبه الاربعة ويصدق مع التساوي ويكذب مع الاختلاف في ذهاب السمع بقطع الاذنين ح بتان ولا قياس السمع في الريح بل يتوخى سكون الهواء كالبصر في ضوء العينين وفيه الدية كاملة فان ادعى ذهابها وشهد له شاهدان من اهل الخبرة او مرتان ان كان خطأ او شبيه عمد فقد ثبتت الدعوى فان قالا لا يرجى عوده فقد استقرت وكذا لو قالا يرجى عوده لكن لا تقدير له او قال بعد مدة فانقضت ولم يعد وكذا لو مات قبل المدة ولو عاد ففيه الارش ولو اختلفا في عوده فالقول قول الجني عليه مع يمينه واذا ادعى ذهابه وعينه قائمة اختلف القسامة وقضي له روايةً وقوبل بالشمس فان كان كما قال قضي له مع القسامة ولو ادعى نقصان احدهما قيست الى الاخرى وفعل كما فعل في السمع ولو ادعى النقصان فيهما قيس الى من هو من ابناء سنه والزم الجاني التفاوت بعد الاستظهار بالايمان ولا تقاس عين في يوم غيم ولا في ارض مختلفة الجهات ولو قلع عينا وقال كانت قائمة وقال الجني عليه كانت صحيحة فالقول قول الجني عليه مع يمينه وربما قيل القول قول الجاني لان الاصل العصمة وهو ضعيف لان اصل الصحة من اصل البراءة واستحقاق الدية او القصاص منوط بتفاوت ولا يتيقن هنا لان الاصل ظن لا قطع الريح الشم وفيه الدية كاملة ولو ادعى ذهابه عقيب الجناية اعتبر بالاشياء الطيبة ثم يستظهر عليه بالقسامة ويقضي له لانه لا طريق له الى البينة وفي رواية تحرق اي يقرب منه فان دمعت عيناه ونحي انفه فكاذب ولو ادعى نقص الشم قيل يحلف اذ لا طريق الى البينة ويوجب له الحاكم ما يؤدي اليه اجتهاده ولو اخذ دية الشم ثم عاد لم تعد الدية ولو قطع الانف فذهب الشم فديتان الخامس الذوق يمكن ان يقال فيه الدية لقوله عليه السلام كل ما في الانسان منه واحد ففيه الدية ويرجع فيه عقيب الجناية الى دعوى المجني عليه مع الاستظهار بالايمان ومع النقصان يقضي الحاكم

بن خالد ومن ضرب مجانه فلم يملك غايطه ولا بوله ففيه الدية وهي رواية اسحاق بن عمار

الثالثة في كسر عظم من عضو خمس دية العضو فان صلح على غير عيب فاربعة اخماس دية كسره وفي موضحته ربع دية كسره وفي رضه ثلث دية ذلك العضو فان براء على غير عيب فاربعة اخماس دية رضه وفي فكه من العضو بحيث يتعطل العضو ثلثا دية العضو فان صلح على غير عيب فاربعة اخماس دية فكه

الرابعة قال في المبسوط والخلاف في الترقوتين الدية وفي كل واحدة منهما مقدر عند علمائنا ولعله اشارة الى ما ذكره الجماعة عن ظريف وهو في الترقوة اذا كسرت فجبرت على غير عيب اربعون دينارا

الخامسة من داس بطن انسان حتى احدث ديس بطنه او يفتدي ذلك بثلث الدية وهو رواية السكوني وفيه الضعف

السادسة من افتض بكرا باصبعه فخرق مثانتها فلا تملك بولها فعليه ثلث ديتها وفي رواية ديتها وهي اولى ومثل مهر نسائها

المقصد الثاني في الجناية على المنافع

وهي سبعة **الاول** العقل وفيه الدية وفي نقصانه الارش في نظر الحاكم اذ لا طريق الى تقدير النقصان وفي المبسوط يقدر بالزمان فلو جن يوما وافاق يوما كان الذاهب نصفا او جن يوما وافاق يومين كان الذاهب ثلثه وهو تخمين ولا قصاص في ذهابه ولا في نقصانه لعدم العلم بمحله ولو شجه فذهب عقله لم تتداخل دية الجنايتين وفي رواية ان كان بضربة واحدة تداخلتا والاول اشبه وفي رواية لو ضرب على راسه فذهب عقله انتظر به سنة فان مات فيها قيد به وان بقي ولم يرجع عقله ففيه الدية وهي حسنة ولو جنى فاذهب العقل ودفع الدية ثم عاد لم ترتجع لانه هبة من الله مجددة

الثاني السمع وفيه الدية ان شهد اهل المعرفة باليأس وان املوا العود بعد مدة معينة توقعنا انقضاءها فان لم يعد فقد استقرت الدية ولو اكذب المجني عليه عند دعوى ذهابه او قال لا اعلم اعتبرت حاله عند الصوت العظيم والرعد القوي وصيح به بعد استغفاله فان تحقق ما ادعاه والا احلف القسامة وحكم له ولو ذهب سمع احدى الاذنين ففيه نصف الدية ولو نقص سمع احديهما قيس الى الاخرى بان تسد الناقصة وتطلق الصحيحة ويصاح به حتى يقول لا اسمع ثم يعاد عليه ذلك مرة ثانية فان تساوت المسافتان

فيها ويتعلق الحكم بالكسر وان لم يكن جرح ولو اوضحه اثنتين وهشمه فيهما واتصل الهشم باطنا قال في المبسوط هما هاشمتان وفيه تردد واما المنقلة فهي التي تحوج الى نقل العظم وديتها خمسة عشر بعيرا ولا قصاص فيها وللمجني عليه ان يقتص في قدر الموضحة ويأخذ دية ما زاد وهو عشر من الابل واما المأمومة فهي التي تبلغ ام الراس وهي الخريطة التي تجمع الدماغ وفيها ثلث الدية ثلاثة وثلاثون بعيرا والدامغة وهي التي تفتق الخريطة والسلامة معها بعيدة ولا قصاص في المأمومة لان السلامة معها غير غالبة ولو اراد المجني عليه ان يقتص في الموضحة ويطالبه بدية الزائد جاز والزيادة ثمانية وعشرون بعيرا قال في المبسوط وثلث بعير وهو بناء على ان في المأمومة ثلاثة وثلاثين وثلثا ونحن نقتصر على ثلاثة وثلاثين تبعا للنقل ولو جنى عليه موضحة فاتمها آخر هاشمة وثالث منقلة ورابع مأمومة فعلى الاول خمسة وعلى الثاني ما بين الموضحة والهاشمة خمسة ايضا وعلى الثالث ما بين الهاشمة والمنقلة خمسة ايضا وعلى الرابع تمام دية المأمومة ثمانية عشر بعيرا ومن لواحق هذا الباب مسائل الاولى دية النافذة في الانف ثلث الدية فان صلحت فخمس الدية مائتا دينار ولو كانت في احد المنخرين الى الحاجز فعشر الدية الثانية في شق الشفتين حتى تبدو الاسنان ثلث ديتهما ولو برئتا فخمس ديتهما ولو كانت في احديهما فثلث ديتها ومع البرء خمس ديتها الثالثة الجائفة وهي التي تصل الى الجوف من اي الجهات كان ولو من ثغرة النحر وفيها الدية ولا قصاص فيها ولو جرح في عضو ثم اجاف لزمه دية الجرح ودية الجائفة مثل ان يشق الكتف حتى يحاذي الجنب ثم يجيفه فرع لو اجافه واحد كان عليه دية الجائفة ولو ادخل آخر سكينه ولم يزد فعليه التعزير وان وسعها باطنا او ظاهرا فعليه حكومة ولو وسعها فيهما فهي جائفة اخرى كما لو انفردت ولو ابرز حشوته فالثاني قاتل ولو خيطت ففتقها آخر فان كانت بحالها لم تلتئم ولم يحصل بالفتق جناية قال الشيخ فلا ارش وانما التعزير والاقرب الارش لانه لا بد من اذى ولو في الخياطة ثانيا ولو التحم البعض ففيه الحكومة ولو كان بعد الاندمال فهي جائفة مبتكرة فعليه ثلث

بما يحسم المنازعة تعبّداً السادس لو أُصيب فعجز عن الانزال في حال الجماع كان فيه الدية

السابع قيل في سلس البول الدية وهي رواية غياث بن ابراهيم وفيه ضعف وقيل ان دام الى

الليل ففيه الدية وان كان الى الزوال فثلثا الدية والى ارتفاع النهار ثلث الدية وفي الصوت

الدية كاملة **المقصد الثالث** في الشجاج والجراح والشجاج ثمان الحارصة والدامية

والمتلاحمة والسمحاق والموضحة والهاشمة والمنقلة والمأمومة اما الحارصة فهي التي تقشر الجلد

وفيها بعير وهل هي الدامية قال الشيخ نعم والرواية ضعيفة والاكثرون على ان الدامية غيرها وهي

رواية منصور بن حازم عن ابي عبد الله عليه السلام والدامية اذاً بعيران وهي التي تأخذ

في اللحم يسيراً واما المتلاحمة فهي التي تأخذ في اللحم كثيراً ولا تبلغ السمحاق وفيها ثلثة ابعرة

وهل هي غير الباضعة فمن قال الدامية غير الحارصة فالباضعة والمتلاحمة واحدة ومن قال

الدامية والحارصة واحدة فالباضعة غير المتلاحمة واما السمحاق فهي التي تبلغ السمحاقة

وهي جلدة مغشية للعظم وفيه اربعة ابعرة واما الموضحة فهي التي تكشف عن وضح العظم وفيها

خمسة ابعرة **فروع** لو اوضحه اثنتين في كل واحدة خمس من الابل ولو وصل الجاني بينهما صارتا

واحدة كما لو اوضحه ابتداءً وكذا لو سرتا فذهب ما بينهما لان السراية من فعله ولو وصل

بينهما غيره لزم الاول ديتان والواصل ثالثة لان فعله لا يبنى على فعل غيره ولو وصلهما المجني

عليه فعلى الاول ديتان والواصلة هدر ولو اختلفا فقال الجاني انا شققت بينهما وانكر المجني عليه

فالقول قول المجني عليه مع يمينه لان الاصل ثبوت الاثنتين ولم يثبت المسقط وكذا لو قطع يديه

ورجليه ثم مات بعد مدة يمكن فيها الاندمال واختلفا فالقول قول الولي مع يمينه

ولو شجه واحدة واختلفت مقاديرها اخذ دية الابلغ لانها لو كانت كلها كذلك لم تزد على

ديتها ولو شجه في عضوين كان لكل عضو دية على انفراده وان كانت بضربة واحدة ولو شجه

في رأسه وجبهته فالاقرب انها واحدة لانهما عضو واحد واما الهاشمة فهي التي تهشم

العظم وديتها عشر من الابل ارباعاً ان كان خطاءً واثلاثاً ان كان شبيه العمد ولا قصاص فيها

مباشرة الجناية ولو لم يتعمد فيه قولان احدهما ... ذكره فى المبسوط وفى موضع من الخلاف وفى كتاب الآثار والأشهر توزيع الدية على مراتب النقل ففيه عظما ثمانون ومضغة ستون وعلقة اربعون ويتعلق بكل واحدة من هذه امور ثلثة وجوب الدية وانقضاء العدة وصيرورة الامة ام ولد وقيل ما الفائدة وهى تخرج بموت الولد عن حكم المستولدة قلنا الفائدة هو تسلطها ببطال التصرفات السابقة التى يمنع منها الاستيلاد اما النطفة فلا يتعلق بها الا الدية وهى عشرون دينارا بعد القائها فى الرحم وقال فى النهاية تصير بذلك فى حكم المستولدة وهو بعيد وقال بعض الاصحاب وفيما بين كل مرتبة بحساب ذلك وفسره واحد بان النطفة تمكث عشرين يوما ثم تصير علقة وكذا ما بين العلقة والمضغة فيكون لكل يوم دينار ونحن نطالبه بصحة ما ادعاه الاول ثم بالدلالة على ان تفسيره مراد على ان المروى فى المكث بين النطفة والعلقة اربعون يوما وكذا بين العلقة والمضغة روى ذلك سعيد بن المسيب عن على بن الحسين ع ومحمد بن مسلم عن ابى جعفر ع وابو جرير القمى عن موسى ع اما العشرون فلم نقف بها على رواية ولنا المكث الذى ذكره مع ان التفاوت فى الدية مقسوم على الايام غايته الاستنباط ليس كل ما يحتمل واقعا مع انه يحتمل ان يكون الاشارة بذلك الى ما رواه يونس الشيبانى عن الصادق ع ان لكل قطرة تظهر فى النطفة دينارين وكذا كلما صار فى العلقة شبه العرق من اللحم يزاد دينارين وهذه الاخبار وان توقف فيها لاضطراب النقل ولضعف الناقل فكذا يتوقف عن التفسير الذى مر بخيال ذلك القائل ولو قتلت المرأة فمات الجنين معها فدية للمرأة ونصف الديتين للجنين ان جهل حاله ولو علم ذكرا فديته او انثى فديتها وقيل مع الجهالة يستخرج بالقرعة لانه مشكل ولا اشكال مع وجود ما يصار اليه من النقل المشهور ولو القت المرأة حملها مباشرة او تسبيبا فعليها دية ما القته ولا نصيب لها من هذه الدية ولو افزعها مفزع فالقته فالدية على المفزع ويرث دية الجنين من يرث المال الاقرب فالاقرب ودية اعضائه وجراحه بنسبة ديته ومن افزع مجامعا فعزل فعلى المفزع

الدية ولو اجافه اثنتين فثلثا الدية ولو طعن في صدره فخرج من ظهره قال في المبسوط واحدة
وفي الخلاف اثنتان وهو اشبه **الرابعة** قيل اذا نفذت نافذة في شيء من اطراف الرجل ففيها مائة
دينار **الخامسة** في احمرار الوجه بالجناية دينار ونصف وفي اخضراره ثلثة دنانير وكذا في الاسوداد
عند قوم وعند الاخرين ستة دنانير وهو اولى لرواية اسحاق بن عمار عن ابي عبد الله عم وقال
جماعة ودية هذه الثلثة في البدن على النصف **السادسة** كل عضو ديته مقدرة
ففي شلله ثلثا ديته كاليدين والرجلين والاصابع وفي قطعه بعد شلله ثلث ديته **السابعة**
دية الشجاج في الراس والوجه سواء وفي البدن بنسبة دية العضو الذي يتفق فيه من دية الراس
الثامنة المراة تساوي الرجل في ديات الاعضاء والجراح حتى تبلغ ثلث دية الرجل ثم تصير على
النصف سواء كان الجاني رجلا او امراة ففي الاصبع مائة دينار وفي الاثنين مائتان وفي الثلاث
ثلاث مائة وفي الاربع مائتان وكذا تقتص من الرجل في الاعضاء والجراح من غير رد حتى يبلغ الثلث
الثلاث ثم يقتص مع الرد **التاسعة** كل ما فيه دية الرجل ففيه من المراة
ديتها وكذا من الذمي ديته ومن العبد قيمته وما فيه مقدر من الرجل فهو بنسبته من دية المراة
والذمي وقيمة العبد **العاشرة** كل موضع قلنا فيه الارش او الحكومة فهما واحد والمعنى انه يقوم
صحيحا لو كان مملوكا ويقوم مع الجناية وينسب الى القيمة ويؤخذ من الدية بحسابه وان كان
المجني عليه مملوكا اخذ مولاه قدر النقصان **الحادية عشرة** من لا ولي له فالامام ولي دمه يقتص له
ان قتل عمدا وهل له العفو الاصح لا ولو قتل خطاء فله استيفاء الدية وليس له العفو **النظر
الرابع** في اللواحق وهي اربعة **الاول** الجنين دية الجنين المسلم الحر مائة دينار اذا تم ولم تلجه
الروح ذكرا كان او انثى ولو كان ذميا فعشر دية ابيه وفي رواية السكوني عن جعفر عن علي عليه السلام
عشر دية امه والعمل على الاول ولو كان مملوكا فعشر قيمة امه المملوكة ولو كانت الحمل اثنين فلكل
واحد الدية ولا كفارة على الجاني ولو ولجته الروح فدية كاملة للذكر ونصف للانثى ولا يكفي
الاعتبار بالحياة ولا اعتبار بالسكون بعد الحركة لاحتمال كونها عن ريح

ولا اهل البلد اذا لم يكونوا عصبة وفي رواية سلمة ما يدل على الزام اهل بلد القاتل مع فقد
القرابة ولو قتل في غير بلده ويترتب بالابوين على من انفرد بالاب ويعقل
المولى من اعلى ولا يعقل من اسفل ولا تعقل العاقلة دية الموضحة فما زاد قطعا وهل تتحمل ما نقص قال
في الخلاف نعم ومنع في المبسوط وفي الرواية ضعف وتضمن العاقلة دية الخطأ في
ثلث سنين كل سنة عند انسلاخه ثلث الدية تامة كانت او ناقصة كدية المرأة ودية الذمي اما
الارش فقد قال في المبسوط يستأدى في سنة واحدة عند انسلاخها اذا كان ثلث الدية فما دونه
لان العاقلة لا تعقل حالا وفيه اشكال لاحتمال تخصيص التأجيل بالدية لا بالارش قال ولو كان
دون الثلثين حل الثلث بانسلاخ الحول الاول والباقي عند انسلاخ الثاني ولو كان اكثر من
الدية كقطع يدين وقلع عينين حل لكل واحد عند انسلاخ الحول ثلث الدية وان كان
لواحد حل له ثلث لكل حول وفي هذا الاشكال الاول ولا تعقل العاقلة اقرارا
ولا صلحا ولا جناية عمد مع وجود القاتل وان اوجبت الدية كقتل الاب ولده او المسلم الذمي والحر المملوك
ولو جنى على نفسه خطأ قتلا او جرحا طل ولم يضمنه العاقلة وجناية الذمي في ماله وان كانت
خطأ دون عاقلته ومع عجزه فعاقلته الامام لانه يؤدي اليه ضريبته ولا يعقل
مولى المملوك جنايته قنا كان او مدبرا او مكاتبا او مستولدة على الاشبه وضامن الجريرة يعقل
عنه المضمون ولا يجتمع مع عصبة ولا معتق لان شرط ضمان الجريرة التبري عن عدم الوارث نعم يضمن
الامام مع وجوده ويساره فيه تردد والاشبه ان الدية تجب ابتداء على العاقلة و
لا ترجع بها على الجاني على الاصح وكيفية التقسيط ان يجعل على الغني عشرة قراريط وعلى الفقير
خمسة قراريط اقتصارا على ما قرره الشيخ والاقرب ان يجعل ما يراه بحسب احوال العاقلة
وهو اشبه وهل يجمع بين القريب والبعيد فيه قولان اشبههما الترتيب في التوزيع وهل تؤخذ
من المولى مع وجود العصبة الاشبه نعم مع زيادة الدية عن العصبة ولو اتسعت اخذت
من عصبة المولى ولو زادت فعلى مولى المولى ولو زادت الدية عن العاقلة

عشرة دنانير ولو عزل المجامع اختيارا عن الحرة ولم يأذن فيلزمه

انه لا يجب اما العزل عن الامة فجائز ولا دية وان كرهت

الالقاء **فروع** لو ضرب النصرانية حاملا فاسلمت ثم القته

الجناية وقعت مضمونة فالاعتبار بها حال الاستقرار ضرب

لان الجناية لم تقع مضمونة فلم يضمن سرايتها ولو كانت امة

اقل الامرين من عشر قيمتها وقت الجناية او الدية لان

فلا يستحقها المولى فتكون لوارث الجنين وان كانت ام

نقص بالعتق وما ذكره بناء على القول بالغرة او على

دية جنين الحرة وكلا التقديرين ممنوع فاذن له عشر

ضرب حاملا خطأ فالقته وقال الولى كان حيا فاعترف

وضمن المعترف ما زاد لان العاقلة لا تضمن اقرارا ولو انكر

تضمن زيادة ولو ضربها فالقته فمات عند سقوطه فالضارب

فى ماله ان كان شبيها ويضمنها العاقلة ان كان خطأ

ممن لا يعيش مثله وتلزمه الكفارة فى كل واحدة من هذه

حيوته مستقرة فالثانى قاتل ولا ضمان على الاول ويعزر

اثم ويعزر لخطائه ولو جهل حاله حين ولادته قال الشيخ

وطئها ذمى ومسلم لشبهة فى طهر واحد فسقط بالجناية اقرع بينهم

الحق به ولو ضربها فالقت عضوا كاليد فان ماتت لزمه ديتها

واحد لاحتمال ان يكون ذلك لواحد ولو القت العضو ثم القت

وكذا لو القته حيا فمات ولو سقط وحيوته مستقرة ضمن دية اليد

المقر فانها تجئ فنصف ديته والا فنصف المائة **مسئلتان**

ثم مقدرة على القاتل

الثالث فى كفارة

القتل فلو طرح حجرا او حفر بئرا او

تجب بقتل المسلم ذكرا كان

ولا تجب بقتل الكافر ذميا

مع العلم باسلامه ولا

ولو كان اسيرا قال الشيخ

اشتركت جماعة فى قتل واحد

قتل قودا اهل تجب فى ماله

الرابع فى العاقلة

العقل فهو العصبة والمعتق

كالاخوة واولادهم والعمومة

يرثون دية القاتل لو قتل

الزوجة ومن يتقرب بالام

ل وليس كذا العقل فانه

والزوجة ومن الاصحاب من خص

من يتقرب بالام ومن يتقرب

وفى سلة ضعف وهل

دخولها لانهما ادنى قوم

ورثها من الدية ولا يحمل

فى العقل اهل الديوان ولا

لانه رحمٰن وهو حق نصه

عند المسلمين من عصبته و

خ

قد توفي اواخر ذي الحجة من

واله الصلوة والسلام

التجارة والثاني

وهي من كتاب لطلاق

الاطعمة والاشربة الى

نصانيفه خمسة الكتا

نوع من دليل العقل او

منه من غير احتمال و

يترتبين بانفسهن ثلثة

الظاهر فهو اللفظ الدال

الماول والظاه

كدلالة لفظ العموم على

احتمال ارادة الواضع

دلالته على تعلق الحكم

من غير حصر فانه في دلالة

المعنى المرجوح من